1 2018
2975к

Ещанов А.Ш.

УГОЛОВНО-ПРАВОВОЙ ИНСТИТУТ НАКАЗАНИЯ (КОММЕНТАРИЙ)

Учебно-практическое пособие

Астана, 2018

Ещанов А.Ш.

УГОЛОВНО-ПРАВОВОЙ ИНСТИТУТ НАКАЗАНИЯ (КОММЕНТАРИЙ)

Учебно-практическое пособие

Астана, 2018

УДК 343 (075)
ББК 67.408я73
Е 97

Рецензенты: кандидат юридических наук Енсебаева А.Р.
кандидат юридических наук Нугманов Т.Е.

Рекомендовано к печати Ученым советом Университета «Астана»

Е 97 Ещанов А.Ш. Уголовно-правовой институт наказания (комментарий): Учебно-практическое пособие (2-е изд., перераб. и доп.). – Астана: Университет «Астана», 2018. - 99 с.

ISBN 978-601-332-083-0

В пособии дан комментарий к разделам 3, 4 и 5 Уголовного кодекса Республики Казахстан, введенного в действие с 1 января 2015 года.

В рамках пособия рассматриваются понятие, цели, система и виды уголовного наказания, общие начала назначения наказания, порядок и виды освобождения от наказания, правовые последствия наказания.

Материал излагается с учетом теории уголовного права и практики применения законодательства Республики Казахстан в данной сфере.

Сделаны выводы и представлены предложения по совершенствованию законодательства в части более эффективного регламентирования уголовно-правового института наказания.

Материалы предлагаемого пособия наряду с учебной литературой, нормативными правовыми актами и другими источниками могут быть использованы при изучении соответствующих разделов курса уголовного права.

Учебно-практическое пособие рассчитано на студентов учебных заведений юридического профиля, магистрантов, докторантов и преподавателей юридических ВУЗов, сотрудников правоохранительных и специальных государственных органов, практических работников юридической сферы, а также может представлять интерес для всех исследователей, интересующихся рассматриваемой проблематикой.

УДК 343 (075)
ББК 67.408я73

ISBN 978-601-332-083-0

© Ещанов А.Ш.,2018

ВВЕДЕНИЕ

ГЛАВА I. ПОНЯТИЕ И ЦЕЛИ НАКАЗАНИЯ 7
1.1 Понятие наказания 7
1.2 Цели наказания 11
Вопросы для самоконтроля 16

ГЛАВА II. СИСТЕМА И ВИДЫ НАКАЗАНИЙ 17
2.1 Понятие и значение системы наказаний. Виды наказаний . 17
2.2 Штраф 21
2.3 Лишение права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью 25
2.4 Привлечение к общественным работам 29
2.5 Исправительные работы 30
2.6 Ограничение свободы 33
2.7 Арест 36
2.8 Лишение свободы 38
2.9 Смертная казнь 43
2.10 Лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина, дипломатического ранга, квалификационного класса и государственных наград 48
2.11 Конфискация имущества 50
Вопросы для самоконтроля 52

ГЛАВА III. НАЗНАЧЕНИЕ НАКАЗАНИЯ 53
3.1 Общие начала назначения наказания 53
3.2 Обстоятельства, смягчающие и отягчающие уголовную ответственность и наказание 56
3.3 Назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено законом за данное уголовное правонарушение 60
3.4 Назначение наказания за неоконченное преступление при соучастии в преступлении и рецидиве (опасном) преступлений 62
3.5 Назначение наказания по совокупности уголовных правонарушений 64
3.6 Назначение наказания по совокупности приговоров 65
Вопросы для самоконтроль 67

ГЛАВА IV. УСЛОВНОЕ ОСУЖДЕНИЕ 68
4.1 Понятие, значение и основания применения условного осуждения в уголовном праве 68
4.2 Отмена условного осуждения.
Последствия условного осуждения 72
Вопросы для самоконтроля 74

ГЛАВА V. ОСВОБОЖДЕНИЕ ОТ НАКАЗАНИЯ 75
5.1 Понятие и виды освобождения от наказания 75
5.2 Условно-досрочное освобождение
от отбывания наказания 78
5.3 Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания либо сокращение срока назначенного наказания 82
5.4 Отсрочка отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей, мужчинам,
в одиночку воспитывающим малолетних детей 83
5.5 Освобождение от наказания в связи с болезнью 84
5.6 Освобождение от наказания и отсрочка отбывания
наказания вследствие стечения тяжелых обстоятельств 85
5.7 Освобождение от отбывания наказания в связи
с истечением срока давности обвинительного приговора 86
5.8 Освобождение от наказания на основании акта амнистии или помилования 88
Вопросы для самоконтроля 90

ГЛАВА VI. ПРАВОВЫЕ ПОСЛЕДСТВИЯ СУДИМОСТИ 91
6.1 Понятие судимости, ее погашение и снятие 91
Вопросы для самоконтроля 94

ЗАКЛЮЧЕНИЕ 95

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ 97

ВВЕДЕНИЕ

В Плане нации – 100 конкретных шагов по реализации пяти институциональных реформ Главы государства Н.А.Назарбаева (2015 г.) в качестве одной из мер (33 конкретный шаг) определено «выстраивание эффективной системы социальной реабилитации граждан, освободившихся из мест лишения свободы и находящихся на учете службы пробации. Разработка комплексной стратегии социальной реабилитации и стандарта специальных социальных услуг для таких граждан» [1]. В этой связи соответственно, как справедливо отмечает профессор У.С.Джекебаев, «актуальным становится поиск новых способов понимания и решения проблем, связанных с ролью института уголовного наказания в борьбе с преступностью» [2, С.58].

По мнению большинства ученых и практических работников в области права, уголовное наказание, как мера государственного принуждения, является важным и необходимым средством борьбы с преступностью и средством укрепления общественного порядка, обеспечивает необходимое карательное воздействие, способствует исправлению осужденных, предупреждению совершения преступлений, как осужденными, так и другими лицами. В частности, профессор У.С.Джекебаев считает, что «значение уголовного наказания как раз и определяется тем, что уголовное право реализует себя главным образом угрозой и применением наказания» [2, С.54].

Другими словами, с помощью уголовного наказания государство решает важнейшую задачу: защиту общества от преступных посягательств на социальные ценности, охраняемые уголовным законом. К тому же «вопрос об эффективности уголовного права в значительной мере сводится к решению вопроса об эффективности уголовного наказания» [3, С.338]. Отсюда – исключительная актуальность проблем учения о наказании.

Постоянные творческие дискуссии, посвященные изучению этого фундаментального института уголовного права, свидетельствуют об остроте научных споров как среди ученых – юристов, так и практикующих юристов.

В данном контексте следует назвать имена ученых-юристов бывшего Союза ССР, внесших значительный вклад в разработку понятия, цели, системы и видов наказания, назначения и правовых последствий наказания, взаимосвязи преступления и наказания. Это Багрий-Шахматов Л.В., Виттенберг Г.В., Голик Ю.В., Карпец И.И., Кудрявцев В.Н.,

Никифоров Б.С., Ременсон А.А. Шаргородский М.Д., Яковлев А.М. и многие другие.

Отмеченный круг научных проблем разрабатывался в трудах и казахстанских ученых. Свой весомый вклад в изучение правовых аспектов проблем наказания внесли Джекебаев У.С., Жунусов Б.Ж., Миндагулов А.Х., Нарикбаев М.С., Рахметов С.М., Чукмаитов Д.С. и многие другие.

Вместе с тем, уголовное наказание в сущности своей противоречиво, так как, сдерживая совершение преступлений, оно способно породить новые проблемы, в том числе связанные с порядком назначения наказания и освобождения от него.

Это обусловливает необходимость разработки проблем, связанных с повышением эффективности института наказания в современных условиях, уточнением его сущности, целей и задач, совершенствованием функционирования уголовно-исполнительной системы, разработки современной пенитенциарной политики.

В целом, проблема уголовного наказания является предметом научных исследований не только юристов, но и философов, педагогов, психологов, социологов, что во многом объясняется тем обстоятельством, что наказание имеет множество аспектов. Из этого следует, что разработка проблем наказания охватывает широкий круг вопросов, связанных с функционированием общественной и государственной сфер.

Однако, как нам представляется, в данной области, прежде всего, важно усвоить исходные положения, осветить узловые положения.

Именно под этим углом зрения в предлагаемом пособии освещены исходные положения одного из основополагающих институтов уголовного права – наказания. В данном контексте представленное пособие для практических работников будет полезным.

Цель учебно-практического пособия – помочь обучающимся и, прежде всего, практическим работникам овладеть самыми необходимыми знаниями о наказании как уголовно-правовом институте в правоприменительной плоскости на основе норм Уголовного кодекса Республики Казахстан.

Для достижения этой цели в пособии на основе анализа нормативных правовых актов и специальной литературы в краткой и доступной форме изложен материал, касающийся вопросов понятия и признаков уголовного наказания, его целей, системы, видов и функций, а также о порядке назначения и освобождения от наказания, о правовых последствиях наказания.

ГЛАВА 1. ПОНЯТИЕ И ЦЕЛИ НАКАЗАНИЯ

1.1 Понятие наказания

Уголовное наказание – это мера государственного принуждения, установленная уголовным законом и применяемая к лицу, совершившему преступление, или пытавшемуся его совершить. Уголовное наказание назначается только судом и должно быть соразмерно преступному деянию, соответствуя его общественной опасности и тяжести. При этом наказание может быть применено к лицу, совершившему преступление, только судом на основании приговора, который выносится именем Республики Казахстан.

Вступивший в законную силу приговор суда обязателен для всех организаций, предприятий и учреждений, а также граждан и подлежит исполнению на всей территории Казахстана, так как обеспечивается силой государства. Наказание, назначенное в приговоре, носит строго индивидуальный характер, то есть применяется конкретно к лицу, совершившему преступление, и не может распространяться на других лиц.

Уголовное наказание призвано охранять от различного рода преступных посягательств на права, свободы и законные интересы человека и гражданина, собственность, права и законные интересы организаций, общественный порядок и безопасность, окружающую среду, конституционный строй и территориальную целостность Республики Казахстан, а также другие охраняемые законом интересы общества и государства.

Другими словами, уголовное наказание является уголовно-правовым последствием преступления и признается одним из необходимых юридических средств, используемых в борьбе с преступностью. В частности, оно является одним из важнейших институтов уголовного права и имеет особую значимость для отражения функций уголовного права.

Например, уголовное наказание способствует реализации такой специфической функции уголовного права, как социально-превентивная функция – общее и специальное предупреждение преступлений [3, С.348].

Уголовный кодекс РК в статье 38 дает следующее определение понятию «наказание»: «Наказание есть мера государственного принуждения, назначаемая по приговору суда. Наказание применяется к лицу, признанному виновным в совершении преступления, и за-

ключается в предусмотренном настоящим Кодексом лишении или ограничении прав и свобод этого лица» [4].

Данное понятие в целом отвечает требованиям статьи 29 Всеобщей декларации прав человека 1948 г., согласно которой каждый член общества должен подвергаться только таким ограничениям, какие установлены законом исключительно с целью обеспечения должного признания и уважения прав и свобод других и удовлетворения справедливых требований морали, общественного порядка и общего благосостояния в демократическом обществе [5].

В юридической литературе даны различные определения понятию «наказание». Так, профессор Джекебаев У.С. определяет наказание как «острое и жесткое средство социального воздействия, оно является необходимой реакцией на преступление. Ни одно преступление не должно оставаться без наказания» [2, С.59].

Профессор Чукмаитов Д.С. считает, что «наказание есть уголовно-правовая мера, применяемая от имени государства по приговору суда к лицу, признанному виновным в совершении преступления, заключающаяся в предусмотренной законом каре за содеянное» [6, С.146].

Чугаев А.И. указывает, что уголовное наказание – это «мера государственного принуждения, установленная уголовным законом, и влекущая лишение или ограничение прав и интересов осужденного; наказание применяется только к лицу, признанному виновным в совершении преступления, назначается от имени государства по приговору суда» [7, С.347].

Из приведенных определений следует, что государство посредством назначения наказания заставляет преступника искупить свою вину перед обществом и принуждает лицо, совершившее преступление, к определенному законопослушному поведению. Наказание причиняет преступнику определенные лишения и страдания. Они могут быть физического, морального и материального характера. Так, при лишении свободы осужденный ограничивается в целом ряде личных прав.

При применении конфискации имущества, штрафе ухудшается материальное положение осужденного. Такая мера наказания, как лишение права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью, связана с ограничением права в выборе должности, профессии. Такие ограничения необходимы в любом демократическом обществе. Ни одно общество не может предоставить человеку безграничную свободу, поскольку это при-

вело бы к нарушению законных прав и интересов других членов общества, вседозволенности и конфликтам.

Принудительная, насильственная сторона наказания, то есть ограничение предусмотренных законом лишений или ограничение прав и свобод, в уголовном праве называется карой. Карательные элементы наказания выражает такое свойство наказания как устрашение. Чем интенсивнее выражены карательная, принудительная стороны наказания, тем тяжелее наказание.

В свою очередь, тяжесть назначаемого наказания зависит от характера и степени тяжести совершенного преступления, личности преступника и других обстоятельств дела.

Следовательно, обязательным свойством наказания является кара, под которой следует понимать насильственную сторону наказания, то есть причинение определенных лишений.

Отсутствие «кары» в законодательной формулировке не означает его фактического отсутствия, поскольку, по мнению некоторых ученых, «кара» сводится к различным страданиям и лишениям, которые претерпевает осужденный.

Так, Никифоров Б.С. полагал, что «кара – это принуждение к такому страданию, которое по своему характеру и длительности пропорционально, соразмерно совершенному преступником злому делу, преступлению» [8, С.128]. Аналогичной точки зрения придерживался Утевский Б.С., который писал о каре как о принуждении [9, С.37]. Шаргородский М.Д. также считал, что «наказание причиняет страдание тому лицу, к которому оно применяется. Именно это свойство, являясь необходимым признаком наказания, делает его карой» [10, С.16].

Кара находит свое выражение в физическом ограничении наиболее значимых для виновного лица прав и свобод (жизнь, свобода, имущество, честь и т.д.). В некоторых случаях, наказанное лицо также испытывает нравственные страдания (угрызение совести и т.д.).

Вместе с тем, уголовное наказание не имеет целью причинение физических страданий или унижение человеческого достоинства. В этом проявляется гуманизм уголовно-правовой политики государства, которое провозглашает высшими ценностями человека, его жизнь, права и свободы.

В этой связи, следует согласиться с теми исследователями (Герцензон А.А., Пионтковский А.А., Ременсон А.Л., Джекебаев У.С.), которые считают, что кара является сущностью всякого наказания, а не является его целью, поскольку как отмечает Джекебаев У.С.,

«больше отвечает гуманистическим устремлениям нашего государства» [11, С.43; 12; 13, С.120; 2, С.76].

Для наказания характерным является такой признак, как судимость, которая влечет за собой отрицательные правовые и моральные последствия. Так, если лицо совершает новое преступление, то наличие судимости за первое преступление расценивается как обстоятельство, отягчающее уголовную ответственность и наказание. Как особое правовое последствие - судимость может погашаться или может быть снята при определенных условиях, предусмотренных Уголовным кодексом РК (ст.77).

Признаком наказания, отличающим его от других мер государственного принуждения, следует считать и то, что в наказании судом (то есть в обвинительном приговоре) дается отрицательная не только правовая, но и моральная оценка преступника и совершенного им деяния. Поэтому наказание – это особая мера принуждения, выраженная от имени государства лицу, совершившему преступление. При этом за совершение преступлений судом назначаются меры наказания, имеющие более сильное карательное воздействие по сравнению с мерами административно-правового, дисциплинарного и иного характера.

Следует отметить, что наказание имеет личностный характер, предназначаясь только для его претерпевания конкретным осужденным, и не может быть переложено на других лиц (к примеру, на родственников обвиняемого, его детей и т.д.).

Таким образом, уголовное наказание – это кара и установленная уголовным законом мера государственного принуждения, применяемая судом к лицу, виновному в совершении преступления, выражающая негативную реакцию государства к лицу, совершившему преступление. При этом применение уголовного наказания влечет судимость

К числу основных отличительных признаков наказания, позволяющих отграничить его от других видов государственного принуждения, следует отнести: во-первых, осуждение виновного в совершении преступления от имени государства; во-вторых, применение более строгих мер принуждения в отличие от административно-правовых, дисциплинарно-правовых и иных мер воздействия; в-третьих, назначение видов уголовного наказания производится только по приговору суда и носит строго личный характер; в-четвертых, последствием применения видов уголовного наказания является судимость.

1.2 Цели наказания

Цели наказания – это те социальные результаты, на достижение которых направлено применение судом конкретного вида уголовного наказания. На протяжении всей истории человечества умы ученых уголовного права занимали мысли об определении целей наказания. Всего в данном направлении было разработано более 100 правовых концепций, суть которых сводится к трем основным теориям: абсолютной, относительной и смешанной. Согласно первой теории, цель наказания – это возмездие (расплата) за совершенное преступление, вторая теория основывается на достижении цели – предотвратить совершение преступлений членами общества, а также исправить тех, кто уже совершил преступление. В свою очередь, третья теория предполагала «нечто среднее» между двумя вышеназванными теориями, то есть персонифицированный подход к целям наказания.

Сторонники абсолютной теории (Кант, Беккариа, Гегель и др.) считали, что наказание должно быть соразмерно тяжести совершенного преступления, то есть рассматривали наказание как возмездие. Так, по их мнению, за убийство должна быть назначена смертная казнь, за оскорбление – публичная процедура опозорения, за изнасилование – кастрация и т.п.

Сторонники относительно теории (И.Бентам, А.Фейербах и др.) считали, что главная цель наказания – не допустить совершения членом общества преступления путем страха перед уголовным наказанием, принудить лицо быть законопослушным, то есть воздействовать на граждан так, чтобы они не совершали преступлений.

Сторонники смешанной теории (Н.Д.Сергиевский, Н.С.Таганцев, И.Я.Фойницкий, Ф.Лист) считали, что цели наказания должны быть комплексными, чередуясь как возмездием, так и предупреждением, и исправлением. К примеру, один из основателей международного союза криминалистов Ф.Лист (Австрия) считал, что цели наказания должны быть зависимы от классификации преступников, то есть в отношении случайных преступников должно применяться устрашение, так называемых «исправимых» преступников – исправление, «неисправимых» преступников – обезвреживание, что подразумевает смертную казнь либо пожизненное заключение [14, С.411- 412].

Н.С.Таганцев, определяя цели наказания, указывал: «Будучи личным страданием, причиняемым виновному за учиненное им деяние, наказание должно быть организовано так, чтобы оно служило или могло служить тем целям, которые преследует государство, наказывая» [15, С.97].

Ученые современной эпохи отмечают, что «цели наказания влияют на существо кары и определяют направленность наказания, главное его назначение. Определяя цели наказания, законодатель указывает на оптимально возможный и желаемый результат выраженной в законе угрозы наказанием и практики его применения в борьбе с преступностью. Для правоохранительных органов, применяющих и исполняющих уголовное наказание, они становятся практическим ориентиром эффективности их практической деятельности» [3, С.346].

Между тем, согласно ст.38 Уголовного кодекса РК: «Наказание применяется в целях восстановления социальной справедливости, а также исправления осужденного и предупреждения совершения новых преступлений, как осужденными, так и другими лицами».

Таким образом, целями наказания являются:

1. восстановление социальной справедливости;
2. исправление осужденного;
3. предупреждение совершения новых преступлений со стороны осужденного (цель специального предупреждения);
4. предупреждение преступлений со стороны других лиц (цель общего предупреждения).

Каждый случай применения наказания должен преследовать в совокупности указанные цели.

Восстановление социальной справедливости как цель наказания предусматривает полное и адекватное восстановление нарушенных преступлением интересов личности, общества и государства. Социальная справедливость восстанавливается тем, что суд, назначая наказание публично (а судебные процессы в основном проходят в открытых заседаниях), убеждает каждого члена общества в том, что государство способно наказать лицо, нарушающее уголовный закон, и защитить общественный порядок, общественную безопасность, здоровье населения в целом, без чего невозможно существование всего общества.

Между совершенным преступлением и назначенным наказанием должна существовать соразмерность, означающая, что за причинение вреда жизни и здоровью следуют более суровые виды наказаний вплоть до применения смертной казни, корыстные посягательства преимущественно наказываются судом имущественными наказаниями.

Наказание также применяется для удовлетворения чувства справедливости, а в ряде случаев чувства их негодования совершенным преступным злодеянием. Поэтому справедливое наказание часто положительно воспринимается общественностью, а назначение несправедливого наказания не приводит к достижению целей наказания.

Тем более, что само понятие справедливость содержит требование обеспечения соответствия между деянием и воздаянием, между реальной значимостью людей и их социальным положением, между правами и обязанностями человека.

Любой закон, в том числе уголовный, регламентирует уровень прав и обязанностей членов общества, ограждая тем самым личность, общество и государство от преступных посягательств. В данном смысле преступление воспринимается как посягательство на устройство общественной жизни.

Другой целью наказания является исправление осужденного. Данная цель направлена на нейтрализацию антиобщественных взглядов, привычек и наклонностей осужденного, под влиянием которых совершено преступление, которые проявляются в его поведении и могут быть причиной совершения новых преступлений. В процессе исправления осужденному прививаются такие социально полезные качества, как уважительное отношение к личности, его правам и интересам, к общественно-полезному труду и общественному порядку.

Меры наказания предполагают различные средства исправления. При этом средства исправления должны применяться с учетом тяжести совершенного преступления и личности осужденного. К примеру, при лишении свободы основными средствами исправления осужденных являются режим отбывания лишения свободы, труд, профессиональное образование и воспитательная работа. Применяются и иные средства исправительного воздействия: самодеятельные организации осужденных, культурно-просветительская работа и иная деятельность.

Самостоятельной целью наказания является цель специального предупреждения, суть которой заключается в профилактике совершения нового преступления со стороны самого осужденного.

Цель специального предупреждения достигается путем лишения физической возможности осужденного совершить новое преступление. Например, такие виды наказаний, как лишение свободы, арест сопровождаются определенным режимом содержания, связанным с постоянной охраной и надзором, изоляцией от общества.

При лишении права занимать определенную должность лицо лишается возможности работать в прежней должности и использовать ее для совершения нового преступления.

В связи с тем, что любое наказание связано с причинением осужденному определенных лишений и страданий, оно заставляет виновного отказаться от совершения преступления, тем более что за совершение повторного преступления закон предусматривается более суровое наказание.

Боязнь испытать вновь более суровые лишения и ограничения содействуют тому, что лицо отказывается от совершения нового преступления. Кроме того, в ходе отбывания наказания психика осужденного оказывается под влиянием определенного психического воздействия на исправление осужденного.

Что касается общего предупреждения, то оно заключается в том, что посредством наказания достигается возможность предупредить совершение преступлений со стороны других лиц, главным образом, неустойчивых граждан, в сознании которых нет должной устойчивости к соблюдению требований законов и других нормативных правовых актов.

Так, в результате проведенного нами в 2016 году изучения 500 граждан в г.Астане, каждый третий опрошенный полагал, что уголовный закон способствует нейтрализации преступных замыслов, возникающих у неустойчивых в криминогенном плане лиц. Кроме того, экспертные оценки, данные в 2016 году 80 сотрудниками полиции (следователями, оперуполномоченными, участковыми инспекторами, дознавателями) показали, что потребность населения в знании уголовного закона является «достаточно высокой» (около 83%). При этом для подавляющего большинства граждан (около 78%) представляется важным зна-

ние перечня деяний, запрещенных уголовным законом, и размера санкций за совершение этих деяний.

Следовательно, угроза наказанием, применением его в случае совершения преступления оказывает сдерживающее предупредительное воздействие на создание и поведение таких лиц, заставляет их отбросить мысль о совершении преступления.

Следует иметь в виду, что каждая из вышеназванных целей наказания носит как самостоятельный характер, так и может осуществляться в сочетании с другими целями наказания. При этом суд при вынесении наказания за конкретное преступление должен придавать значение правильному соотношению всех целей наказания.

У.С.Джекебаев отмечает, что «теоретики уголовного права дают различные толкования этой правовой норме (имеется в виду статья 38 Уголовного кодекса РК). Одни считают, что целью наказания является кара, другие – исправление и перевоспитание, третьи – предупреждение преступления. Правильное уяснение целей уголовного наказания имеет большое теоретическое и практическое значение. Общепризнано, что в обществе ничто не делается без сознательного намерения, без желаемой цели. Отсюда становится понятной важность четкого представления о целях уголовного наказания. Цели, определяемые уголовным законодательством, влияют с одной стороны, на выбор средств, а с другой стороны – избранные средства влияют на способ осуществления этой цели. Знание этих сложных зависимостей необходимо как для совершенствования законодательства, так и для практики его применения. Цель наказания в социальном обществе носит комплексный характер, она заключается в защите от общественно опасных посягательств тех общественных отношений, в укреплении и развитии которых заинтересовано государство. Следовательно, уголовное наказание служит укреплению правопорядка, восстанавливает справедливость, попранную совершенным преступным деянием. Наказание – острое и жесткое средство социального воздействия, но оно является необходимой реакцией на преступление. Ни одно преступление не должно оставаться без наказания» [2, С.59].

В то же время, наказание вторично по отношению к преступлению, преступности и их причинам. Эффективность его исполнения (особенно при лишении свободы) далека от тех на-

дежд, которые на него возлагает общество. Среди мер, противодействующих преступности, основное значение имеют экономические, политические, организационно-управленческие меры, осуществляемые государством.

Вместе с тем, не будучи основным, наказание вносит свою лепту, хотя и противоречивую, в противодействие преступности.

Как свидетельствуют исследования немецких криминологов, большинство правонарушителей живет сегодняшним днем и не думает о будущем. Устрашить уголовным законом можно тех людей, которые обладают рассудком, умеют предвидеть события и взвешивать их, но в большинстве своем такие люди и не совершают преступлений. Уголовные законы хорошо воздействуют на людей, добившихся успеха, так как им есть что терять, а своим успехам они обязаны той системе, в которой живут. Для них отторжение ближайшего окружения, деловых партнеров и т.д. как следствие какого-либо проступка более значимо нежели арест, лишение свободы. Возможно, преступниками люди становятся потому, что потеряли всякую надежду на честную жизнь и верят в успех только на криминальном пути. На таких людей («привычных преступников») уголовные законы действуют как бы предостерегающе, поскольку после первого осуждения они прилагают все усилия к тому, чтобы в будущем не быть задержанными [16, С.388].

Таким образом, в современных условиях важное значение приобретают вопросы достижения эффективности целей наказания, которые должны основываться не на принципах принуждения и насилия, а на сочетании убеждения и принуждения. Полагаем, что данное положение необходимо учитывать при поиске новых подходов к исследованию уголовно-правового института наказания.

Вопросы для самоконтроля.

1. Охарактеризуйте понятие и цели наказания.
2. Дайте определение институту наказания.

ГЛАВА II. СИСТЕМА И ВИДЫ НАКАЗАНИЙ

2.1 Понятие и значение системы наказаний. Виды наказаний.

Система наказаний – это установленный уголовным законом порядок и обязательный для суда исчерпывающий перечень видов наказаний, расположенных в определенном порядке с учетом их сравнительной тяжести (от менее строгого к более строгому).

Система наказаний закреплена в статье 40 Уголовного кодекса РК.

Анализ вышеназванного определения позволяет выделить следующие основные моменты:

1. система наказаний предусмотрена уголовным законом;
2. суд обязан в правоприменительной практике строго соблюдать указанный перечень;
3. система наказаний – это исчерпывающий перечень видов наказаний;
4. перечень видов наказаний расположен в зависимости от степени их тяжести.

Система наказаний в целом и каждый отдельный вид наказания содержат в себе комплекс средств воздействия на виновного, который позволяет суду выбрать более целесообразные меры для исправления осужденного. В соответствии с этой системой суды вправе использовать самые разнообразные по тяжести виды наказаний, как к лицам, совершившим тяжкие и особо тяжкие преступления, так и к лицам, совершившим менее опасные преступления.

Таким образом, разнообразие видов наказания позволит учесть общественную опасность, как преступления, так и преступника и назначить справедливое наказание, которое будет способствовать достижению целей наказания.

Законодатель расположил виды наказаний по принципу от менее строго к более строгому наказанию. Такой порядок облегчает выбор наказаний для отдельных преступных деяний соответственно их значению, а суду дает возможность соразмерить

наказуемость с обстоятельствами конкретного преступления и особенностями личности виновного, совершившего это преступление.

Система наказаний имеет существенное значение для правоприменительной деятельности. Так, исчерпывающий перечень видов наказаний с установлением четких пределов и порядка применения каждого из них способствует соблюдению принципов законности и объективности в деятельности судов.

Кроме того, существующая система наказаний ориентирует суды на возможность индивидуального выбора вида наказания исходя из особенностей конкретного дела и личности виновного.

Не исключая наказание как меру государственного принуждения, следует отметить, что в конечном счете только целенаправленное воспитание как метод воздействия на человека, на его чувства и помыслы, идеи и взгляды, на формирование его собственного поведения могут содействовать выработке устойчивых взглядов, привычек и правовых навыков.

Следует учитывать и то положение, что современные реалии общественно жизни характеризуются крушением веры во всесилии наказания, и в этой связи ученые ищут выход из создавшегося положения.

Отсюда особое значение приобретает теория наказания, основывающаяся не на принципах принуждения и насилия, а на сочетании убеждения и принуждения.

Эта теория исходит из того, что наказание, оставаясь важным и пока еще необходимым средством борьбы с преступностью, является вместе с тем не единственным и не главным, а лишь вспомогательным средством.

Роль наказания в жизни общества должна определяться высоким гуманизмом и заботой о человеке.

В Уголовном кодексе РК эти положения учтены, и перечень видов наказаний существенно изменился по сравнению с законодательством, действовавшим в прошлом. Одни из видов наказаний были сохранены, от других законодатель отказался. Кроме того, вполне обоснованно введены в систему новые виды

уголовных наказаний: общественные работы, ограничение свободы и др. Изменены наименования некоторых видов наказаний и, соответственно, изменено их содержание. Например, наказание в виде направления в дисциплинарный батальон заменено содержанием в дисциплинарной воинской части.

Из-за низкой эффективности и нецелесообразности в действующем Уголовном кодексе отсутствуют такие виды наказаний как общественное порицание, возложение обязанности загладить причиненный вред, ссылка, высылка, увольнение от должности, направление в воспитательно-трудовой профилакторий, лишение родительских прав, которые имели место в Уголовном кодексе Казахской ССР 1959 года.

Действующая система уголовных наказаний лишена таких видов наказаний, которые заключаются в причинении осужденному физических страданий, а также наказаний, калечащих и унижающих честь и достоинство осужденного. Это свидетельствует о гуманизме уголовного законодательства, которое, несмотря на свою карательную направленность, должно стремиться к ограничению жестокости.

Уголовные наказания, предусмотренные Уголовным кодексом РК, могут быть классифицированы по определенным признакам. Так, в зависимости от порядка назначения наказания они подразделяются на три группы: 1) основные; 2) дополнительные; 3) наказания, которые могут применяться как в качестве основных, так и в качестве дополнительных наказаний.

Основные наказания – это такие виды наказаний, которые могут назначаться лишь как самостоятельные виды, и их нельзя присоединять в дополнение к другим, причем с ними связывается достижение целей наказания.

Согласно статье 40 Уголовного кодекса РК, основными видами наказания являются: штраф, исправительные работы, привлечение к общественным работам, ограничение свободы, арест, лишение свободы, смертная казнь. К лицу, совершившему преступление, может быть применено лишь одно из основных наказаний, установленных в санкции нормы Особенной части Уголовного кодекса РК.

Дополнительные наказания – это такие виды наказания, которые носят вспомогательный характер по отношению к основному наказанию и применяются тогда, когда применение только основного наказания не обеспечивает целей наказания.

К дополнительным наказаниям относятся только два вида наказания: лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина, дипломатического ранга, квалификационного класса и государственных наград, конфискация имущества.

При применении дополнительного наказания должны соблюдаться следующие требования:

- дополнительные наказания не могут назначаться самостоятельно, а только присоединяются к основным видам наказания;

- дополнительные наказания присоединяются к основным при совершении наиболее тяжких преступлений и в случаях, указанных в законе.

Дополнительное наказание не может быть того же вида, что и основное, так как это означало бы, что одно и то же наказание увеличено на больший, чем допускается законом срок. В этой связи не следует назначать дополнительное наказание, главные элементы которого совпадают с элементами основного наказания (например, лишение права занимать определенные должности в дополнение к лишению права заниматься определенной деятельностью).

Если закон, по которому квалифицируется совершенное преступление, предусматривает обязательное назначение дополнительного наказания, то неприменение такого наказания может иметь место лишь при наличии условий, предусмотренных статьей 55 Уголовного кодекса РК (назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление).

В п.16 постановления Пленума Верховного Суда РК от 24 июня 1993 года № 3 «О соблюдении судами законности при назначении наказания» судам предписывается «необходимость усиления внимания к вопросам назначения дополнительных наказаний, имея в виду, что правильное сочетание основного и дополнительного наказания способствует последовательному осу-

ществлению принципа его индивидуализации, более успешному достижению целей наказания» [17].

Такие виды наказаний, как штраф и лишение права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью, суд может назначать не только в качестве основных видов наказания, но и присоединять к другим видам наказания, в случаях, установленных статьями 40 (штраф) и 41 (лишение права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью) Уголовного кодекса РК.

2.2 Штраф

В соответствии со статьей 40 Уголовного кодекса РК штраф есть денежное взыскание, назначаемое в пределах, предусмотренных Уголовным кодексом РК, в размере соответствующем определенному количеству месячных расчетных показателей, установленных законодательством и действующих на момент назначения наказания, либо в размере заработной платы или иного дохода осужденного за определенный период на момент совершения им преступления.

Штраф принято относить к числу так называемых имущественных видов наказаний, так как оно главным образом сопряжено с поражением имущественных интересов осужденного.

В связи с этим наиболее эффективным является назначение штрафа при совершении не относящихся к тяжким корыстным преступлениям, когда необходимое исправительное воздействие на осужденного и превентивная цель наказания достижимы без применения наказаний, связанных с лишением свободы и трудовым воздействием.

Штраф является наименее строгой мерой наказания и в то же время одним из эффективных средств воздействия на лицо, совершившее преступление, не относящееся к категории тяжких и особо тяжких. В судебной практике это наиболее часто применяемый вид наказания. Применение штрафа преследует такие же цели, которые закреплены для всех видов наказания, входящих в его систему.

В качестве необходимых социальных предпосылок расширения использования штрафа, как меры наказания в современных условиях, выступают экономические критерии в связи с переходом Республики Казахстан к рыночным отношениям.

Материальным стимулом всегда принадлежала важная роль, особенно когда у основной массы населения прослеживается устойчивое стремление к достижению материального благополучия. Наказание, как известно, призвано воздействовать на те стимулы поведения, которые исключают уголовно-противоправное поведение, и было бы совершенно неправильно отказываться от воздействия на материальные стимулы в борьбе с преступностью.

При назначении штрафа следует иметь в виду сложившуюся в обществе градацию по степени благосостояния.

Один и тот же размер штрафа по-разному будет влиять на разные категории осужденных в зависимости от их имущественного положения. Данное обстоятельство учтено законодателем в части 2 статьи 40 Уголовного кодекса РК, где говорится, что размер штрафа определяется судом с учетом тяжести совершенного преступления и имущественного положения осужденного.

При оценке имущественного положения учитываются все виды имущества, принадлежащего осужденному, например, наличие автомашины, недвижимости на правах частной собственности, доходов от какой-либо деятельности, размер его зарплаты, количество членов семьи, иждивенцев (несовершеннолетних детей, родителей и иных нетрудоспособных лиц, находящихся на иждивении).

В уголовном законе предусмотрено два способа исчисления штрафа:

- по размеру, соответствующему определенному количеству месячных расчетных показателей, установленных законодательством и действующих на момент назначения наказания;

- по размеру заработной платы или иного дохода осужденного за определенный период на момент совершения им преступления.

Что касается первого способа, то размеры штрафа ограничены от двадцати до двадцати пяти тысяч месячных расчетных показателей, установленных законодательством Республики Казахстан и действующих на момент назначения наказания, при

втором – размером заработной платы или иного дохода осужденного за период от двух недель до одного года.

При этом под иным доходом понимается такой вид доходов, который не является заработной платой. При этом законодатель говорит не об «иных доходах», а об «ином доходе», тем самым указывая на то, что суд должен назначить штраф в пределах одного из видов дохода и не учитывать все другие виды доходов.

Размер штрафа зависит от тяжести совершенного преступления, имущественного положения осужденного с учетов пределов, установленных в санкции статьи, по которой квалифицируется совершенное преступление, а также наличия отягчающих и смягчающих обстоятельств.

Например, за умышленное причинение легкого вреда здоровью (ст.105 Уголовного кодекса РК) предусматривается штраф в размере от пятидесяти до ста пятидесяти месячных расчетных показателей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до трех месяцев. За совершение кражи (ч.1 ст.175 Уголовного кодекса РК) – штраф в размере от двухсот до семисот месячных расчетных показателей или в размере заработной платы или дохода осужденного за период от двух до семи месяцев. Указанное различие в размерах штрафов за вышеназванные преступления обусловлено их различной тяжестью.

Штраф можно применить, только если он непосредственно указан в санкции соответствующей статьи Особенной части Уголовного кодекса РК. Он также может быть назначен как более мягкий вид наказания, чем предусмотренный соответствующей статьей Особенной части Уголовного кодекса РК.

Суд может не применить штраф в качестве дополнительного вида наказания, даже если он предусмотрен в качестве обязательного в санкции статьи Особенной части Уголовного кодекса РК, только в случае назначения более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление.

При условном осуждении штраф может быть назначен как дополнительное наказание (ч.4 ст.63 Уголовного кодекса РК).

При условно-досрочном освобождении от отбывания наказания суд может полностью или частично освободить виновного лица от дополнительного наказания в виде штрафа, что предусмотрено ч.1 ст.70 Уголовного кодекса РК.

При невозможности уплаты штрафа суд может заменить его арестом. Но арест в данном случае может быть назначен на срок менее одного месяца (ч.2 ст.46 Уголовного кодекса РК).

Осужденный к штрафу, согласно п.1 ст.22 Уголовно-исполнительного кодекса РК, обязан уплатить штраф не позднее одного месяца со дня вступления приговора суда в законную силу. Если осужденный не имеет возможности единовременно уплатить штраф, то, в соответствии с п.2 ст.22 Уголовно-исполнительного кодекса РК, по ходатайству осужденного уплата штрафа может быть отсрочена или рассрочена на срок до 6 месяцев.

В случае неуплаты штрафа, последний взыскивается принудительно на основании исполнительного листа, выданного судом, постановившим приговор. Взыскание штрафа обращается на имущество осужденного, включая его долю в общей собственности, деньги, ценные бумаги, иные ценности, в том числе находящиеся на счетах и во вкладах или на хранении в финансово-кредитных организациях и банках, в порядке, установленном гражданским судопроизводством. При взыскании штрафа не может быть изъято имущество, указанное в перечне имущества, не подлежащего конфискации по приговору суда.

При злостном уклонении лица от уплаты штрафа, определенного в качестве основного наказания, суд вправе, в соответствии с ч.4 ст.40 Уголовного кодекса, заменить неоплаченную сумму штрафа наказанием в виде привлечения к общественным работам, исправительным работам или аресту из расчета соответственно один месяц исправительных работ, или восемьдесят часов привлечения к общественным работам, или десять дней ареста за сумму штрафа равного трехкратному размеру месячного расчетного показателя с соблюдением условий и пределов, указанных в уголовном законе для этих видов наказаний.

Следует отметить, что понятие злостного уклонения от уплаты штрафа в уголовном законе не разъяснено. Из смысла ст.23 Уголовного кодекса РК под злостным уклонением от уплаты штрафа признается неуплата штрафа осужденным в установленный законом срок после предупреждения о том, что в случае несвоевременной уплаты штрафа к нему могут быть применены другие виды наказания, предусмотренные ч.4 ст.40 Уголовного кодекса РК, а также сокрытие своих доходов и имущества от принудительного взыскания.

Лицам, которые признаны нетрудоспособными, не имеющим постоянной работы или обучающимся в учебных заведениях с отрывом от производства, суд может заменить исправительные работы штрафом. Уплата производится из расчета суммы штрафа, равной одному месячному расчетному показателю, установленному законодательством, за один месяц исправительных работ. Данное положение может применяться, если санкцией соответствующей статьи Особенной части Уголовного кодекса РК наказание в виде штрафа не предусмотрено. Помимо этого, суд может заменить исправительные работы штрафом, если указанные обстоятельства возникли в период отбывания наказания (ч.3 ст.43 Уголовного кодекса РК).

Отдельного разговора заслуживает вопрос об условиях и пределах назначения штрафа несовершеннолетнему осужденному, не достигшему восемнадцати лет. В соответствии с ч.2 ст.79 Уголовного кодекса РК штраф назначается несовершеннолетнему осужденному только при наличии самостоятельного заработка или имущества, на которое может быть обращено взыскание.

Размеры штрафа, назначаемые несовершеннолетнему – от десяти до пятисот месячных расчетных показателей или в размере заработной платы или иного дохода несовершеннолетнего осужденного за период от двух недель до шести месяцев.

При назначении штрафа несовершеннолетнему осужденному суд учитывает все обстоятельства, предусмотренные ст.52 (Общие начала назначения наказания) и ст.80 (Назначение наказания несовершеннолетнему) Уголовного кодекса РК.

2.3 Лишение права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью

Данный вид наказания, предусмотренный ст.41 Уголовного кодекса РК, может применяться как в качестве основного, так и в качестве дополнительного наказания, и может быть назначен в случаях, когда по характеру совершенных виновным лицом преступлений по должности или при занятии определенной деятельностью суд сочтет нецелесообразным сохранение за ним этого права.

В соответствии с ч.1 ст.41 Уголовного кодекса РК лишение права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью состоит в запрещении занимать определенные должности на государственной службе, в органах местного самоуправления либо заниматься определенной профессиональной или иной деятельностью.

Уголовно-правовая сущность наказания заключается в лишении осужденного на установленный срок возможности заниматься определенной профессиональной или иного вида трудовой деятельностью либо занимать указанные в приговоре должности, тем самым предупреждая рецидив со стороны виновных.

Следует отметить, что запрещение заниматься определенной деятельностью охватывает не только служебную, профессиональную, но и любую иную деятельность, которая регламентируется специальными правилами. При этом как дополнительная мера лишение права управлять транспортными средствами может быть назначено судом в качестве дополнительного наказания в соответствии с санкцией уголовного закона независимо от того, что это лицо вообще не имело этого права, либо уже было лишено такого права в порядке административного взыскания.

Срок назначения этого вида наказания – от одного года до пяти лет в качестве основного вида наказания и на срок до шести месяцев до трех лет в качестве дополнительного вида наказания.

За совершение коррупционных преступлений лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью устанавливается на срок от трех до десяти лет в качестве основного вида наказания и на срок от одного года до семи лет в качестве дополнительного вида наказания. При этом коррупционными преступлениями признаются преступления, предусмотренные п. г) ч.3 ст.176, п. а) ч.3 ст.193, п. а) ч. 3 ст.209, ст.307, п. в) ч.4 ст.308, ст.ст. 310-315, ст.380 Уголовного кодекса РК.

Уголовным законом РК определен порядок исчисления сроков этого наказания. При назначении данного наказания

в качестве дополнительного к ограничению свободы, аресту, содержанию в дисциплинарной воинской части или лишению свободы, оно распространяется на все время отбывания указанных основных видов наказания, но при этом его срок исчисляется с момента их отбытия согласно ч.4 ст.41 Уголовного кодекса РК. Порядок и условия наказаний, используемых в качестве дополнительных, в отношении осужденных, к которым применены условно-досрочное освобождение или замена наказания более мягким наказанием, разрешается в порядке, предусмотренном ст.ст.70, 71 Уголовного кодекса РК.

Исходя из смысла уголовного закона в каждом случае совершения лицом преступления, связанного с исполнением обязанностей по должности или занятием определенной деятельностью, суд обязан, учитывая характер совершенного преступления, обсудить вопрос о лишении виновного права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью.

Вместе с тем, при рассмотрении данного вида уголовного наказания, необходимо подчеркнуть следующие обстоятельства.

Во-первых, осужденный может быть лишен права занимать те должности или заниматься такой деятельностью, которые использованы им для совершения преступления. При этом в приговоре должны быть конкретно указаны должности либо вид деятельности. В частности, недопустимо лишать виновного права работать в той или иной отрасли народного хозяйства без определения круга должностей, занимать которые он не вправе. Осужденный лишается права трудиться только на конкретных, указанных в приговоре суда должностях или осуществлять поименованный в нем вид трудовой деятельности.

Во-вторых, в качестве основного наказания лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью назначается, если оно предусмотрено в санкции статьи Особенной части Уголовного кодекса РК, либо при переходе к более мягкой мере наказания.

В-третьих, суд может назначить это наказание в качестве дополнительного и в случае, когда оно не предусмотрено соответствующей статьей Особенной части Уголовного кодекса РК,

если с учетом характера и степени общественной опасности совершенного преступления и личности виновного суд признает невозможным сохранение за ним права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью (ч.3 ст.41 Уголовного кодекса РК).

В-четвертых, суд может применить к виновному ст.41 Уголовного кодекса РК, лишив его права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, и в том случае, когда лицо не занимало эту должность или не занималось определенной деятельностью постоянно, а выполняло соответствующие обязанности временно, по приказу или распоряжению.

В постановлении Пленума Верховного Суда РК от 24 июня 1993 года № 3 «О соблюдении судами законности при назначении наказания» отмечается о неукоснительном соблюдении судами требований закона об указании в приговоре срока, на который назначается данное дополнительное наказание. Нарушение этих требований может служить основанием для отмены приговора [17].

Злостное неисполнение приговора суда о лишении лица права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью влечет уголовную ответственность по ст.362 Уголовного кодекса РК.

В соответствии со ст.79 Уголовного кодекса РК в отношении виновных в совершении преступления несовершеннолетних предусмотрено такое наказание, как лишение права заниматься определенной деятельностью, которое назначается несовершеннолетним на срок от одного года до двух лет согласно ч.3 ст.79 Уголовного кодекса РК. В связи с объективными причинами, связанными с возрастом и наличием образования, лишение права занимать определенную должность в систему наказаний, назначаемых несовершеннолетним, не включено.

Правоприменительная практика свидетельствует о том, что этот вид наказания применяется, как правило, к работникам транспорта, а также к должностным лицам и лицам, связанным с медицинской деятельностью.

2.4 Привлечение к общественным работам

В соответствии со ст.42 Уголовного кодекса РК общественные работы состоят в выполнении осужденным в свободное от основной работы или учебы время бесплатных общественно полезных работ.

Вид общественных работ определяется местными исполнительными органами или органами местного самоуправления, которые сообщают о потребности в таких работах органу, исполняющему наказание – уголовно-исполнительной инспекции, которая направляет осужденного на работу. Отбываются общественные работы по месту жительства осужденного.

Общественные работы могут применяться только как основной вид наказания, когда они предусмотрены соответствующей санкцией статьи Особенной части Уголовного кодекса РК, по которой осужден виновный.

Данное наказание назначается на срок от шестидесяти до двухсот сорока часов, и отбываются не свыше четырех часов в день. При этом отбываются общественные работы в выходные дни и в дни, когда осужденный не занят на основной работе или учебе; в рабочие дни – двух часов после окончания работы или учебы, а с согласия осужденного – четырех часов, согласно п.2 ст.32 Уголовно-исполнительного кодекса [18]. Кроме того, применительно к общественным работам установлена возможность их замены другими, более строгими видами наказания в случае злостного уклонения осужденного от их отбывания.

В соответствии со ст.34 Уголовно-исполнительного кодекса РК под злостным уклонением от отбывания общественных работ имеются в виду случаи: когда осужденный скрылся с целью уклонения от общественных работ; нарушил трудовую дисциплину более двух раз в течение месяца; не выходил на общественные работы без уважительных причин более двух раз в течение месяца.

В случае злостного уклонения от общественных работ, они могут быть заменены ограничением свободы или арестом в пределах сроков, предусмотренных ст.ст.45 (ограничение свободы)

и 46 (арест) Уголовного кодекса РК. При этом время, в течение которого осужденный отбывал общественные работы, учитывается при определении срока ограничения свободы или ареста. Расчет производится из соотношения восемь часов общественных работ за один день ограничения свободы или ареста.

Согласно ч.3 ст.42 Уголовного кодекса РК определен лиц, к которым не применяется наказание в виде общественных работ. Так, общественные работы не могут быть назначены: военнослужащим; женщинам в возрасте свыше пятидесяти пяти лет и мужчинам свыше шестидесяти лет; беременным женщинам; женщинам, имеющим детей в возрасте до восьми лет; инвалидам первой или второй групп.

Общественные работы, назначаемые несовершеннолетнему лицу, совершившему преступление, состоят в выполнении им работ на срок от сорока до ста шестидесяти часов, посильных для несовершеннолетнего, в свободное от учебы или основной работы время.

Продолжительность исполнения данного вида наказания лицами в возрасте от шестнадцати лет не может превышать двух часов в день, а лицами в возрасте от шестнадцати до восемнадцати лет – трех часов в день.

2.5 Исправительные работы

Как вид уголовного наказания (ст.43 Уголовного кодекса РК) исправительные работы заключаются в принудительном привлечении осужденного к работам на срок, указанный в приговоре суда, с удержанием в доход государства соответствующего процента его заработка. При этом осужденный отбывает наказание по месту прежней основной работы.

Наличие исправительных работ в уголовном законе является выражением одного из принципов гуманизма, действующих в уголовном праве, поскольку суд может назначить наказание, не связанное с лишением свободы, в отношении лиц, виновных в совершении преступлений небольшой и средней тяжести, способных исправиться без изоляции от общества.

Цели наказания при применении исправительных работ достигаются следующими способами: обязательное привлечение

к труду, определенное ограничение в трудовых и иных правах, воздействие материального характера – удержание части заработка.

Срок отбывания исправительных работ исчисляется месяцами и годами, в течение которых осужденный работал, а из его заработка производились удержания. В отдельных случаях сроки могут исчисляться и в днях. Исправительные работы назначаются на срок от двух месяцев до двух лет.

В срок отбывания исправительных работ не засчитывается время административного взыскания и содержания под стражей, если в период отбывания наказания осужденный будет подвергнут административному взысканию в виде ареста или заключения под стражу в порядке меры пресечения; время болезни, вызванной опьянением или действиями, связанными с опьянением.

В соответствии с уголовным законом осужденный отбывает исправительные работы по месту своей работы, то есть субъект остается на том же предприятии, в учреждении, организации любой формы собственности, где трудился до осуждения и на прежней должности, но не выполняет конкретные работы, которые могут быть исправительными. Поэтому таковыми могут быть любые из них.

Неотъемлемой частью исправительных работ является удержание из заработка осужденного в доход в государства определенной суммы в размере, установленном приговором суда. Размер этих удержаний, согласно ч.2 ст.43 Уголовного кодекса РК, может назначаться в пределах от пяти до двадцати процентов.

Исправительные работы применяются только как основное наказание – когда они предусмотрены санкцией соответствующей нормы Особенной части Уголовного кодекса РК. Кроме того, исправительные работы могут быть назначены в случаях:

1. назначения более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное деяние (статья 55 Уголовного кодекса РК);
2. замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания (статья 71 Уголовного кодекса РК);
3. замены штрафа, при злостном уклонении от последнего (статья 70 Уголовного кодекса РК).

При назначении этого наказания, как отмечено в постановлении Пленума Верховного Суда РК от 24 июня 1993 года № 3 «О

соблюдении судами законности при назначении наказания»: «судам необходимо тщательно выяснять обстоятельства, имеющие существенное значение для правильного применения данного вида наказания (трудоспособность, семейное положение, наличие детей, отношение к труду и т.д.» [5].

В ч.3 ст.43 Уголовного кодекса РК предусмотрен конкретный перечень лиц, которым не могут быть назначены исправительные работы: лица, признанные нетрудоспособными; лица, не имеющие постоянной работы; лица, обучающиеся в учебных заведениях с отрывом от производства.

Этим лицам суд может назначить вместо исправительных работ штраф из расчета суммы штрафа, равной одному месячному расчетному показателю, установленному действующим законодательством, за один месяц исправительных работ в случаях, если санкцией, применяемой к виновному статьи Особенной части Уголовного кодекса РК, наказание в виде штрафа не предусмотрено.

Если осужденный злостной уклоняется от отбытия наказания, то закон предусматривает возможность замены судом неотбытого срока исправительных работ наказанием в виде ограничения свободы, ареста или лишения свободы на тот же срок. При этом под злостным уклонением от отбывания наказания согласно п.3 ст.42 Уголовно-исполнительного кодекса РК понимается повторное нарушение порядка и условий отбывания наказания в виде исправительных работ, действия после объявления осужденному письменного предупреждения, сделанного органом, ведающим исполнением исправительных работ, либо, когда установлено, что осужденный скрылся с места жительства, местонахождение которого неизвестно.

Порядок и условия исполнения исправительных работ регулируются уголовно-исполнительным законодательством. Исполнение наказания возложено на соответствующие подразделения органов внутренних дел – уголовно-исполнительную инспекцию.

При этом согласно п.1 ст.42 Уголовно-исполнительного кодекса РК к нарушениям порядка и условий отбывания наказа-

ния относятся: неявка в уголовно-исполнительную инспекцию без уважительных причин после письменного предупреждения; нарушением установленных уголовно-исполнительным законодательством обязанностей после письменного предупреждения; прогул или появление на работе в нетрезвом состоянии или в состоянии наркотического либо токсического опьянения. В качестве меры поощрения осужденным, доказавшим свое исправление, судом может быть применено условно-досрочное освобождение от отбывания наказания в виде исправительных работ.

Несовершеннолетним также могут быть в качестве меры наказания назначены исправительные работы. Так, согласно ч.5 ст.79 Уголовного кодекса РК исправительные работы могут назначаться несовершеннолетним осужденным, достигшим шестнадцатилетнего возраста к моменту вынесения приговора, на срок до одного года. К несовершеннолетним, которым отбывают исправительные работы, может быть применено условно-досрочное освобождение от данного наказания в порядке, определенном статьей 84 Уголовного кодекса РК.

2.6 Ограничение свободы

Согласно ч.1 ст.45 Уголовного кодекса РК ограничение свободы состоит в наложении на осужденного судом определенных обязанностей, ограничивающих его свободу, и отбывается по месту его жительства под надзором специализированного органа без изоляции от общества.

Ограничение свободы является более строгим наказанием по сравнению с исправительными работами, поскольку в нем более интенсивно выражен репрессивный момент.

Ограничение свободы назначается в тех случаях, когда, учитывая характер и степень общественной опасности совершенного преступления, личность виновного, в том числе смягчающие и отягчающие ответственность и наказание обстоятельства, суд придет к выводу о возможности исправления осужденного без применения ареста либо лишения свободы, но при этом не ограничиваться менее строгим, так как обстоятельства дела не по-

зволяют применить менее строгие наказания. При этом наличие исключительных обстоятельств, предусмотренных ст.55 Уголовного кодекса РК позволяют суду назначить более мягкое наказание, чем ограничение свободы. Ограничение свободы направлено на оказание психологического воздействия на осужденного путем установления надзора за его поведением, и соответственно ограничивает поведение и свободы осужденного.

Ограничение свободы является только основным видом наказания, и оно может быть назначено лишь в случаях, когда этот вид наказания предусмотрен санкцией статьи Особенной части Уголовного кодекса РК, по которой осуждается виновный.

По своим карательным свойствам ограничение свободы является более строгой мерой в сравнении с другими наказаниями, не связанными с лишением свободы.

Ограничение свободы назначается сроком от одного года до пяти лет. При этом в случае замены иного наказания (привлечение к общественным работам или исправительным работам) ограничением свободы, оно может быть назначено на срок менее одного года.

В том случае, если осужденного к ограничению свободы содержали под стражей до вступления приговора в законную силу, то согласно ч.1 ст.62 Уголовного кодекса РК, время содержания под стражей засчитывается в срок наказания как один день за два дня ограничения свободы.

Если осужденный к ограничению свободы злостно уклоняется от отбытия наказания, то суд может заменить неотбытый срок ограничения свободы наказанием в виде лишения свободы на тот срок. При этом время отбытия ограничения свободы засчитывается в срок лишения свободы из расчета один день лишения свободы за один день ограничения свободы.

К случаям злостного уклонения от отбывания наказания в виде ограничения свободы относятся: самовольное, без уважительных причин, оставление осужденным территории исправительного центра; невозвращение или несвоевременное возвращение к месту отбывания наказания, а также оставление места

работы или места проживания, совершенные не менее трех раз после наложения взыскания за каждое из них.

Суд, назначая наказание в виде ограничения свободы, возлагает на осужденного исполнение следующих обязанностей:

- не менять постоянного места жительства, работы и учебы без уведомления специализированного органа;

- не посещать определенные места;

- в свободное от учебы и работы время не покидать места жительства;

- не выезжать в другие местности без разрешения специализированного органа.

Суд может наложить на осужденного к ограничению свободы исполнение и других обязанностей, способствующих его исправлению: пройти курс лечения от алкоголизма, наркомании токсикомании, заболеваний, передающихся половым путем, осуществлять материальную поддержку семьи.

В период отбывания наказания в виде ограничения свободы суд по представлению органа, осуществляющего надзор за поведением осужденного, может отметить полностью или частично ранее установленные осужденному обязанности.

В соответствии с ч.3 ст.46 Уголовно-исполнительного кодекса РК лица, отбывающие наказание в виде ограничения свободы, находятся под надзором и обязаны:

- выполнять требования Правил внутреннего распорядка исправительных центров; работать там, куда они направлены администрацией исправительного центра;

- постоянно находиться в пределах границы исправительного центра, не покидать его территорию без разрешения администрации. Лицам, к которым ограничение свободы применено в порядке замены наказания более мягким, в необходимых случаях администрация центра может разрешить выезд за пределы его дислокации на срок до пяти суток непосредственно после постановки на учет, если такой выезд не был разрешен администрацией исправительного учреждения после освобождения;

- проживать, как правило, в специально предназначенных для них общежитиях и не покидать их в ночное время без разрешения администрации исправительного центра;

- участвовать без оплаты труда в работах по благоустройству зданий и территории исправительного центра в порядке очередности, как правило, в нерабочее время продолжительностью не более двух часов в неделю;

- иметь удостоверяющие личность документы установленного образца.

Ограничение свободы не применяется к:

- лицам, имеющим судимости за совершение тяжкого или особо тяжкого преступления;

- военнослужащим;

- лицам, не имеющим постоянного места жительства.

2.7 Арест

Согласно ч.1 ст.46 Уголовного кодекса РК арест состоит в содержании осужденного в условиях строгой изоляции от общества на весь срок назначенного наказания.

Арест – это новый вид наказания, впервые предусмотренный в Уголовном кодексе РК и, по существу, является кратковременным лишением свободы. Это подтверждается, во-первых, тем, что осужденный к данному виду наказания подлежит по приговору суда строгой изоляции от общества, то есть помещается в специальное учреждение, где находится под постоянным надзором, в условиях жесткого режима, не имея права покидать это учреждение до окончания срока наказания. Во-вторых, закон устанавливает предельные сроки ареста – от одного до шести месяцев. Следовательно, изоляция от общества является кратковременной.

Возможно назначение ареста и на срок менее одного месяца в порядке замены им штрафа, привлечения к общественным работам или исправительным работам. Закон не устанавливает низшего предела срока при замене арестом штрафа, привлечения к общественным или исправительным работам.

Сроки назначения ареста к лицам, достигшим к моменту вынесения приговора шестнадцати лет, несколько иные – от одного до четырех месяцев.

Возможность применения рассматриваемого вида наказания ограничивается определенным кругом лиц. При этом арест не может быть назначен:

- лицам, не достигшим к моменту внесения приговора шестнадцати лет;
- женщинам, находящимся в состоянии беременности;
- женщинам, имеющим несовершеннолетних детей.

В Уголовном кодексе РК прямо не определено, где отбывается арест. Исключением является указание в ч.4 ст.46 Уголовного кодекса РК о том, что военнослужащие отбывают арест на гауптвахте. Согласно п.1 ст.63 Уголовно-исполнительного кодекса РК, лица в отношении которых применен арест, отбывают наказание по месту осуждения в арестных домах.

Историческая справка. В США с 1984 г. применяется домашний арест с использованием 6электронного мониторинга. Суть этого наказания состоит в том, что осужденный по приговору суда обязан постоянно находиться дома. Разрешается ходить в магазин, на работу, но необходимо возвращаться в определенное время. Поведение осужденного контролируется через электронный браслет, передающий сигналы через домашний телефон на специальный пульт.

Данный вид наказания применяется к лицам до 30 лет, совершившим ненасильственное преступление, хроническим больным, детям от 7 до 10 лет, престарелым от 79 лет и старше, беременным женщинам. Срок наказания до 3 месяцев.

О каких-либо правоограничениях в отношении военнослужащих, к которым применен арест, в уголовном законе не указывается, как, например, при ограничении по военной службе.

Однако это предусмотрено в Уголовно-исполнительном кодексе РК. В частности, время отбывания наказания в виде ареста не засчитывается в общий срок военной службы и выслугу лет на присвоение очередного воинского звания. Во время отбывания наказания осужденный не может быть представлен к присвоению очередного воинского звания, назначен на вышестоящую должность, переведен на новое место службы и уволен с

военной службы, за исключением случаев признания негодным к службе по состоянию здоровья. За время отбывания наказания денежное довольствие не выплачивается (ст.149 Уголовно-исполнительного кодекса РК).

Особенностью применения ареста к военнослужащим является и то, что судимость в отношении них погашается по фактическому отбытию наказания, у остальных категорий осужденных – по истечении одного года после отбытия наказания (пункты «б», «в», ч.2 ст.77 Уголовного кодекса РК).

2.8 Лишение свободы

Согласно ч.1 ст.48 Уголовного кодекса РК лишение свободы состоит в изоляции осужденного от общества путем направления его в колонию-поселение или помещения в исправительную колонию общего, строгого, особого режима или в тюрьму.

Лишение свободы – одно из наиболее суровых наказаний, поскольку связано с изоляцией от общества и сопряжено с перетерпеванием определенных страданий. Это обусловлено тем, что лишение свободы назначается, когда совершено преступление, представляющее значительную общественную опасность и к лицам, исправление которых возможно лишь в условиях изоляции от общества.

Ст.48 Уголовного кодекса РК регламентирует два вида лишения свободы: 1) лишение свободы на определенный срок («срочное»), пожизненное лишение свободы («бессрочное»).

Лишение свободы на определенный срок назначается в следующих пределах:

- минимальный срок лишения свободы составляет шесть месяцев. При этом в случае замены исправительных работ или ограничения свободы лишением свободы, оно может быть назначено на срок менее шести месяцев;

- общий максимальный срок лишения свободы равен пятнадцати годам, за неосторожные преступления – десяти годам;

- за особо тяжкие преступления, посягающие на жизнь человека, а также совершаемые в военное время или в боевой об-

становке, государственную измену, преступления против мира и безопасности человечества и особо тяжкие воинские преступления срок лишения свободы может быть назначен в пределах до двадцати лет.

В случае частичного или полного сложения сроков лишения свободы при назначении наказаний по совокупности преступлений и в случаях, предусмотренных ч.3 ст.49, ч.5 ст.69 и ч.4 ст.75 Уголовного кодекса РК, максимальный срок лишения свободы не может быть более двадцати пяти лет, а по совокупности приговоров – более тридцати лет.

Согласно ст.62 Уголовного кодекса РК сроки лишения свободы исчисляются годами и месяцами, а в случаях замены сложения или при зачете наказания, также и днями. В срок лишения свободы засчитывается время содержания лица под стражей до вступления приговора в законную силу согласно ч.3 ст.62 Уголовного кодекса РК.

Назначая лишение свободы, суд в резолютивной части приговора, помимо вида лишения свободы указывает место, где отбывается лишение свободы – исправительное учреждение, его вид (исправительного учреждения), режим и начало исчисления срока отбывания.

Согласно п.1 ст.69 Уголовно-исполнительного кодекса РК исправительными учреждениями являются исправительные колонии, воспитательные колонии и тюрьмы. Такая дифференциация исправительных учреждений необходима для достижения целей наказания и недопущения влияния ранее судимых лиц, посредством раздельного содержания осужденных в зависимости от тяжести совершенных ими преступлений, судимостей.

Исправительные колонии предназначены для отбывания наказания в виде лишения свободы лицами, достигшими совершеннолетия, и подразделяются, согласно п.2 ст.69 Уголовно-исполнительного кодекса РК на колонии-поселения, колонии общего, строгого и особого режимов.

Порядок и условия отбывания наказания в этих учреждениях определяются уголовно-исполнительным законодательством РК.

В соответствии с ч.5 ст.48 Уголовного кодекса РК отбывание лишения свободы мужчинам назначается:

а) осужденным за преступления, совершенные по неосторожности, к лишению свободы на срок не свыше семи лет, - в колониях – поселениях;

б) впервые осужденным к лишению свободы за совершение умышленных преступлений небольшой или средней тяжести и тяжких преступлений, а также осужденным за преступления, совершенные по неосторожности, к лишению свободы на срок свыше семи лет, - в исправительных колониях общего режима;

в) впервые осужденным к лишению свободы за совершение особо тяжких преступлений, а также при рецидиве преступлений, если осужденный ранее отбывал лишение свободы, - в исправительных колониях строгого режима;

г) при особо опасном рецидиве преступлений, а также лицам, осужденным к пожизненному лишению свободы, - в исправительных колониях особого режима.

Осужденным к лишению свободы женщинам отбывание лишение свободы назначается:

а) при особо опасном рецидиве – в исправительных колониях строгого режима;

б) осужденным за преступления, совершенные по неосторожности к лишению свободы на срок не свыше семи лет – в колониях – поселениях;

в) другим осужденным к лишению свободы – в колониях общего режима.

Другим видом исправительного учреждения является тюрьма, в которой имеет место по сравнению с исправительными колониями значительно большая степень изоляции и меньшее количество льгот, усиленная охрана и более суровые условия содержания.

Отбывание лишения свободы в тюрьме на часть срока наказания, но не более пяти лет может быть назначено лицам, осужденным к лишению свободы на срок свыше пяти лет за совершение особо тяжких преступлений, а также при особо опасном

рецидиве преступлений независимо от срока лишения свободы, назначенного судом, а также переведенным из исправительных колоний злостным нарушителям установленного порядка отбывания наказания.

В тюрьмах устанавливаются два вида режима: общий и строгий. В приговоре суда, однако, не указывается вид тюремного режима. Этот вопрос решается администрацией тюрьмы в соответствии с уголовно-исполнительным законодательством РК.

В зависимости от личности осужденного к лишению свободы, его поведения может быть изменен вид исправительного учреждения. Согласно ч.7 ст.48 Уголовного кодекса РК изменение вида исправительного учреждения, назначенного приговором, осуществляется судом в соответствии с уголовно-исполнительным законодательством РК.

Лишение свободы может быть применено судом и к виновным несовершеннолетним. В отличие от сроков лишения свободы, назначаемых совершеннолетним, срок лишения свободы лицам, совершившим преступление до достижения восемнадцатилетнего возраста, не может превышать десяти лет, а за убийство при отягчающих обстоятельствах – двенадцати лет.

Лицам, впервые совершившим преступление небольшой тяжести в возрасте от четырнадцати до шестнадцати лет, лишение свободы не назначается.

Несовершеннолетние отбывают лишение свободы в воспитательных колониях общего или усиленного режима.

В воспитательных колониях общего режима отбывают наказание несовершеннолетние мужского пола, впервые осужденные к лишению свободы, а также все осужденные несовершеннолетние женского пола. В колониях усиленного режима отбывают наказание несовершеннолетние мужского пола, ранее отбывавшие наказание в виде лишения свободы.

К несовершеннолетнему мужского пола, осужденному к лишению свободы, даже если он ранее отбывал наказание в виде лишения свободы, в зависимости от характера и степени общественной опасности, личности виновного и иных обстоятельств

дела, судом с указанием мотивов принятия решения может быть определено отбывание наказания в воспитательной колонии общего режима.

Согласно ч.7 ст.79 Уголовного кодекса РК, лишение свободы несовершеннолетним может быть назначено на срок не свыше десяти лет, а за убийство при отягчающих обстоятельствах или совокупности преступлений, одним из которых является убийство при отягчающих обстоятельствах, - двенадцать лет. При этом лицам, впервые совершившим преступление небольшой тяжести в возрасте от 14 до 18 лет и средней тяжести в возрасте от 14 до 16 лет, лишение свободы не назначается.

«Бессрочный» вид лишения свободы или пожизненное лишение свободы – это новая мера наказания. Данное наказание по Уголовному кодексу РК является видом лишения свободы и назначается только в качестве альтернативы смертной казни за совершение особо тяжких преступлений, посягающих на жизнь, и может назначаться в случаях, когда суд сочтет возможным не применять смертную казнь.

Кроме того, пожизненное лишение свободы может быть назначено в случаях замены смертной казни в порядке помилования согласно ч.3 ст.49 Уголовного кодекса РК и при невозможности применения срока давности к лицу, совершившему преступление, за которое может быть назначена смертная казнь, либо осужденному к смертной казни (ст.ст.69, 75 Уголовного кодекса РК).

В соответствии с ч.3 ст.48 Уголовного кодекса РК пожизненное лишение свободы назначается судом в тех случаях, если лишение свободы на определенный срок признается наказанием недостаточным, а смертная казнь – чрезмерным. При этом пожизненное лишение свободы не назначается женщинам, а также лицам, совершившим преступления в возрасте до восемнадцати лет, и мужчинам, достигшим к моменту вынесения приговора шестидесятипятилетнего возраста.

Возможность условно-досрочного освобождения от отбывания пожизненного лишения свободы предусмотрена ч.5 ст.70

Уголовного кодекса РК и может иметь место при сочетании двух условий – фактического отбывания не менее двадцати пяти лет лишения свободы и признания судом того факта, что лицо, отбывающее это наказание, не нуждается в дальнейшем его отбывании.

2.9 Смертная казнь

Смертная казнь – это самый суровый вид уголовного наказания, содержанием которой является лишение жизни по приговору суда.

Смертная казнь с древнейших времен применялась человечеством как вид наказания. В ее основе лежит обычай кровной мести – так называемый закон талиона «око за око, зуб за зуб».

Вопрос о применении смертной казни в уголовном законе всегда вызывал острую дискуссию. При этом решающим аргументом в пользу ведения, сохранения или же расширения сферы применения этого наказания на уровне общественной психологии служили: во-первых, его существенная предупредительная роль и, во-вторых, идея справедливого возмездия виновному, совершившему тяжкое преступление.

Историческая справка. В имеющихся научных исследованиях отсутствуют убедительные доказательства того, что смертная казнь является более эффективным средством снижения уровня преступности, нежели другие виды наказаний. Так, в одном из таких исследований, проведенном в 1988 г. и дополненном в 2002 г. Оксфордским университетом по заказу ООН, изучалась связь между смертной казнью и количеством убийств. Был сделан вывод о том, что «…было бы неверным принять гипотезу о том, что смертная казнь влияет на снижение числа убийств в существенно большей мере, чем угроза и применение менее сурового наказания – пожизненного заключения. Статистические данные являются убедительным доказательством того, что государствам не следует опасаться неожиданных и сильных скачков кривой преступности, если на смертную казнь станут полагаться в меньшей степени». В исследовании приводится пример

Канады, отменившей смертную казнь за убийство в 1976 г. В частности, в Канаде количество убийств на 100 тысяч человек снизилось с максимального уровня в 3,09, зафиксированного в 1975 г., до 2,41 в 1980 г. и с тех пор продолжало снижаться. В 2003 г. число убийств составило 1,73 на 100 тысяч человек, что на 44% ниже, чем в 1975 г.

По данным международной правозащитной организации «Международная амнистия», ситуация в мире выглядит следующим образом:

- страны, где смертная казнь полностью отменена - 88;
- страны, где отменена смертная казнь за общеуголовные преступления - 11;
- страны, где смертная казнь не применяется на практике – 29;
- страны, где смертная казнь сохранена – 69.

В свою очередь, сторонники, выступающие за отмену смертной казни, проповедовали идеи гуманизма и прощения преступникам, совершившим преступления.

В современных условиях многие страны либо полностью отменили смертную казнь как уголовное наказание, либо отказались от фактического ее применения. Так, в странах Европейского союза смертная казнь отменена.

Между тем, в Казахстане, как и во многих других странах, смертная казнь как вид уголовного наказания, еще не отменена.

Указом Президента РК от 17 декабря 2003 г. № 1251 введен мораторий на исполнение смертной казни, «до решения вопроса о ее полной отмене». Мораторий является бессрочным, но при необходимости может быть отменен.

В связи с введенным мораторием 10 марта 2004 г. был принят Закон РК «О внесении изменений и дополнений в Уголовный, Уголовно-процессуальный и Уголовно-исполнительный кодексы Республики Казахстан в связи с введением моратория на исполнение смертной казни». В указанные законодательные акты внесены поправки, предусматривающие приостановление исполнения приговоров о смертной казни на весь период мора-

тория, а также закрепляющие статус и права осужденных, на которых распространяется его действие.

19 июля 2006 г. постановлением Правительства РК была образована Комиссия по изучению вопроса об отмене смертной казни. Данная Комиссия была призвана обобщить практику международных соглашений, предусматривающих обязательства не применять смертную казнь, внести руководству страны предложения по этой сложной проблеме. Следует подчеркнуть, что Казахстан демонстрирует пример позитивной практики по постепенному отказу от смертной казни.

Анализ оперативной обстановки в РК после введения рассматриваемого моратория показывает, что она не ухудшилась, всплеска особо опасных преступлений, чего опасались многие эксперты, не наблюдается. Напротив, в 2006 г. количество умышленных убийств снизилось почти на 6%. Социологические опросы, проведенные среди населения, показывают, что после объявления моратория число сторонников отмены смертной казни год от года увеличивается.

Историческая справка. Одной из наиболее важных инициатив по отмене смертной казни, прозвучавших на государственном уровне, является объявленное 2 января 2007 г. предложение Италии (Италия полностью отменила смертную казнь в 1994 г.) по введению мирового моратория на смертную казнь. Президиум Совета министров и МИД Италии, которая с 1 января 2007 года на два года заняла место непостоянного члена Совета Безопасности ООН, начали международные консультации для внесения в повестку дня Генеральной Ассамблеи ООН проекта резолюции об установлении всемирного моратория на смертную казнь. Однако данный вопрос до настоящего времени остается открытым.

Вместе с тем, согласно п.2 ст.15 Конституции РК, смертная казнь устанавливается законом как исключительная мера наказания за террористические преступления, сопряженные с гибелью людей, а также за особо тяжкие преступления, совершенные в военное время, с предоставлением приговоренному права ходатайствовать о помиловании [19].

В постановлении Пленума Верховного Суда РК от 24 июня 1993 г. № 3 «О соблюдении судами законности при назначении наказания» указывалось, что «данная мера наказания может применяться лишь тогда, когда необходимость ее назначения обусловлена особыми обстоятельствами, отягчающими ответственность и наряду с этим исключительной опасностью. Лица, совершившего особо опасное преступление. Применение смертной казни во всех случаях должно быть мотивировано в приговоре на основе установленных обстоятельств совершенного преступления и данных, с исчерпывающей полнотой характеризующих подсудимого» [17].

Согласно ч.1 ст.49 Уголовного кодекса РК, смертная казнь – расстрел как исключительная мера наказания может быть установлена только за особо тяжкие преступления, посягающие на жизнь человека, а также совершаемые в военное время или в боевой обстановке, государственную измену, преступления против мира и безопасности человечества и особо тяжкие воинские преступления.

Таким образом, в уголовном законе установлен четкий перечень преступлений, за которые назначается смертная казнь.

При назначении смертной казни суд должен руководствоваться общими началами назначения наказания, установленными ст.52 Уголовного кодекса РК.

В частности, лицу, признанному виновным в совершении преступления, назначается справедливое наказание в пределах, установленных соответствующей статьей Особенной части Уголовного кодекса РК, и с учетом положений Общей части Уголовного кодекса РК.

Согласно ч.3 ст.52 Уголовного кодекса РК при назначении наказания учитываются характер и степень общественной опасности преступления, личность виновного, в том числе его поведение до и после совершения преступления, обстоятельства, смягчающие и отягчающие ответственность и наказание, а также влияние назначенного наказания на исправление осужденного и на условия жизни его семьи или лиц, находящихся на его иждивении.

Наряду с этим из смысла ст.49 Уголовного кодекса РК следует, что суд не обязан назначать смертную казнь и имеет право выбора между смертной казнью и иными видами наказания, предусмотренными санкцией статьи Особенной части Уголовного кодекса РК.

Одновременно, уголовным законом РК установлен четкий перечень лиц, к которым смертная казнь не назначается (ч.2 ст.49 Уголовного кодекса). Он включает в себя женщин, лиц, совершивших преступления в возрасте до восемнадцати лет, мужчин, достигших к моменту вынесения приговора судом шестидесятипятилетнего возраста.

Между тем, поскольку в Казахстане сама смертная казнь, как вид наказания не отменена, а лишь приостановлено исполнение выносимых приговоров, под действие закона подпадают лица, в отношении которых имеется приговор о смертной казни, вступивший в силу до введения моратория или во время его действия.

Согласно ч.4 ст.49 Уголовного кодекса РК приговор о смертной казни приводится в исполнение не ранее одного года с момента вступления его в законную силу, а также не ранее чем по истечении одного года после отмены моратория на исполнение смертной казни, что дает возможность осужденному воспользоваться своим конституционным правом ходатайствовать о помиловании.

В порядке помилования смертная казнь может быть заменена пожизненным лишением свободы или лишением свободы на срок двадцать пять лет, с отбыванием наказания в исправительной колонии особого режима. Лица, приговоренные к смертной казни, в случае отмены моратория на исполнение смертной казни имеют право ходатайствовать о помиловании независимо от того, ходатайствовали ли они об этом до введения моратория или нет (ч.5 ст.49 Уголовного кодекса РК).

2.10 Лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина, дипломатического ранга, квалификационного класса и государственных наград

Лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина, дипломатического ранга, квалификационного класса и государственных наград установлено уголовным законом в качестве дополнительного вида наказания.

Данное наказание связано в основном с моральным воздействием на осужденного и лишением его определенных льгот и преимуществ, установленных для лиц, имеющих вышеназванные звания и награды.

Наряду с этим данный вид дополнительного наказания может ограничить дальнейшую профессиональную деятельность и после прекращения судимости и, таким образом, способен оказать достаточно сильное психологическое воздействие на осужденного.

Согласно ч.1 ст.50 Уголовного кодекса РК, данный вид дополнительного наказания может быть назначен судом за совершение тяжкого или особо тяжкого преступления с учетом личности виновного.

Воинские звания – это установленное государством специальные наименования, персонально присваиваемые каждому военнослужащему и военнообязанному в Вооруженных Силах страны. Присваиваются они с учетом служебного положения, военной или специальной подготовки. Особенность воинских званий в том, что они определяют старшинство во взаимоотношениях.

Специальные звания присваиваются аттестованным сотрудникам государственных органов, где они предусмотрены. Такие звания предусмотрены в органах национальной безопасности, органах внутренних дел и других. К примеру, порядок присвоения специальных званий определяется в органах внутренних дел Положением о прохождении службы в органах внутренних дел, утверждаемым приказом министра внутренних дел.

Классные чины присваиваются в органах прокуратуры и предусмотрены соответствующим Положением о прохождении службы.

Дипломатические ранги присваиваются государственным служащим в дипломатической службе. Присвоение таких рангов предусмотрено ст.ст.10 и 11 Закона РК «О дипломатической службе». В соответствии с этим законом дипломатическими рангами являются атташе, III секретарь, II секретарь, I секретарь, советники II и I класса, Чрезвычайный и Полномочный Посланник II и I класса, Чрезвычайный и Полномочный Посол РК.

Квалификационные классы судей судов. Порядок присвоения ранее был регламентирован Положением о квалификационных классах судей судов РК, утвержденным Указом Президента РК от 15 октября 1997 года. Статья 1 вышеуказанного Положения предусматривала, что в целях оценки деловых качеств, стимулирования роста профессиональных званий и навыков их применения при осуществлении правосудия судьям присваиваются следующие классы: высший, первый, второй, третий, четвертый и пятый. В настоящее время квалификационные классы судей отменены.

Государственные награды. Перечень таких наград дан в Законе от 12 декабря 1995 года «О государственных наградах РК». Согласно этому закону государственными наградами являются знаки высшей степени отличия – орден «Алтын Қыран», звание «Халық Қахарманы», а также другие, ордена, медали, почетные звания и Почетная грамота РК.

Между тем, в уголовном праве разграничены случаи лишения специального, воинского или почетного звания, классного чина, дипломатического ранга, квалификационного класса и государственных наград самим судом и внесения представления о лишении указанных званий и наград Президенту РК. По приговору суда лицо лишается только почетного, воинского или специального звания, классного чина, дипломатического ранга, квалификационного класса, которые присваиваются различными должностными лицами, министерствами и ведомствами.

Приговор, которым постановляется применение данного вида наказания, направляется после вступления приговора в законную силу, в орган или должностному лицу, который наградил осужденного наградами или присвоил ему звания, классный чин, дипломатический ранг или квалификационный класс. В том случае, если лицо, виновное в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления, имеет государственные награды РК, а равно награды, звания, классные чины, дипломатические ранги или квалификационные классы, присвоенные Президентом РК, суд при вынесении приговора решает вопрос о целесообразности внесения представления Президенту РК о лишении осужденного этих наград и званий. После получения представления суда Глава государства окончательно решает вопрос о лишении виновного наград и званий.

2.11 Конфискация имущества

Конфискация имущества относится к числу наказаний, применяемых с древнейших времен. Еще в римском праве применялось отобрание всего имущества, опись имения в казну, широко применялись конфискации у германских и славянских народов.

Согласно ч.1 ст.51 Уголовного кодекса РК конфискация имущества – это принудительное безвозмездное изъятие в собственность государства всего или части имущества, являющегося собственностью осужденного.

Ценность конфискации имущества заключается не просто в безвозмездном изъятии имущества у виновного, а в изменении структуры его потребностей, ибо показывает ему бессмысленность его преступных действий.

Конфискация имущества относится к дополнительным видам наказания и, как правило, устанавливается за преступления, которые совершаются из корыстных побуждений и, назначаются только в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части Уголовного кодекса РК (ч.2 ст.51 Уголовного кодекса РК).

В ст.58 Уголовно-исполнительного кодекса РК дано определение имущества, подлежащего конфискации. Так, конфискации по приговору суда, подлежит имущество осужденного, в том числе его доля в общей или совместной собственности, деньги и ценные бумаги, вклады осужденного в банках и иные вложения, а также активы любых форм собственности.

В постановлении Пленума Верховного Суда РК от 24 июня 1993 года № 3 «О соблюдении судами законности при назначении наказания» отмечено, «что при применении конфискации имущества размер ее должен быть четко оговорен в приговоре, а сама конфискация может быть обращена лишь на то имущество, которое принадлежит лично подсудимому или является его долей в общей совместной собственности к моменту постановления приговора».

При назначении данного вида наказания суд принимает решение о применении полной или частичной конфискации.

Полная конфискация заключается в изъятии всего имущества, принадлежащего осужденному, частичная – в изъятии определенной в приговоре части имущества. При этом в приговоре должно быть четко указано, какая именно часть (половина, четверть и т.д.) всего имущества осужденного подлежит конфискации или конкретно перечислены конфискуемые предметы. Не допускается замена конфискации имущества денежной суммой, равной стоимости конфискуемого имущества.

Порядок исполнения конфискации имущества регламентируется ст.ст.57-62 Уголовно-исполнительного кодекса РК, а также Инструкцией об исполнительном производстве, утвержденной приказом министерства юстиции РК от 18 декабря 1997 г. № 2-2/117.

При применении конфискации имущества соблюдаются следующие правила: 1) конфискация может быть обращена только на имущество осужденного. Согласно ч.3 ст.51 Уголовного кодекса РК не подлежит конфискации имущество, необходимое осужденному или лицам, находящимся на его иждивении, согласно перечню, предусмотренному уголовно-исполнительным законодательством РК; 2) конфискованное имущество поступает

только в собственность государства; 3) при конфискации иму щества государство не отвечает по долгам и обязательствам осу жденного.

Уполномоченным органом по организации работ по учету хранению, оценке и дальнейшему использованию конфиско ванного имущества до 2005 года являлся Комитет по работе несостоятельными должниками Министерства финансов РК Постановлением Правительства РК от 21 апреля 2005 г. № 37 уполномоченным органом в рассматриваемой сфере опреде лен Комитет по судебному администрированию при Верховном Суде РК.

От конфискации имущества как вида наказания следует отличать так называемую специальную конфискацию орудий средств совершения преступления, которая не является наказа нием и применяется в порядке, установленном уголовно-про цессуальным законодательством РК (ч.3 ст.121 Уголовно-про цессуального кодекса РК).

Вопросы для самоконтроля.

1. Значение института наказания в уголовном праве РК.
2. Проанализируйте систему наказаний в Уголовном кодексе РК.
3. Раскройте содержание видов уголовного наказания.

ГЛАВА III. НАЗНАЧЕНИЕ НАКАЗАНИЯ

3.1 Общие начала назначения наказания

Назначение уголовного наказания является итогом судебного разбирательства и одним из главных элементов уголовного судопроизводства, от которого во многом зависит достижение целей наказания. Об этом, в частности, упоминается в ст.52 Уголовного кодекса РК, согласно которой лицу, совершившему уголовное правонарушение, должно быть назначено справедливое наказание, необходимое и достаточное для его исправления и предупреждения новых преступлений и в пределах, установленных соответствующей статьей Особенной части Уголовного кодекса РК и с учетом положений Общей части Уголовного кодекса РК.

Более строгий вид наказания из числа предусмотренных за совершенное уголовное правонарушение назначается лишь в случае, если менее строгий его вид не сможет обеспечить достижение целей наказания. Более строгое наказание, чем предусмотрено соответствующими статьями Особенной части Уголовного кодекса за совершенное деяние, может быть назначено по совокупности уголовных правонарушений или по совокупности приговоров в соответствии со статьями 58 (Назначение наказания по совокупности уголовных правонарушений) и 60 (Назначение наказания по совокупности приговоров) Уголовного кодекса РК. Основания для назначения менее строгого наказания, чем предусмотрено соответствующими статьями Особенной части Уголовного кодекса РК за совершенное деяние, определяются статьей 55 (Назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное уголовное правонарушение) Уголовного кодекса РК.

Другими словами, уголовное наказание способствует укреплению правопорядка, восстанавливает справедливость, является необходимой реакцией государства на уголовное правонарушение.

Содержащиеся в ст.52 Уголовного кодекса РК положени устанавливают для суда общие правила назначения наказани то есть установленные законом критерии, которыми должен ру ководствоваться суд при назначении наказания по конкретном делу.

В соответствии со ст.52 Уголовного кодекса РК общие нача назначения наказания состоят из четырех критериев. В частн сти, суд определяет наказание, исходя из следующих критери 1) в пределах, установленных соответствующей статьей Особен ной части Уголовного кодекса РК; 2) с учетом положений Обще части Уголовного кодекса РК; 3) необходимое и достаточно для его исправления и предупреждения новых преступлени 4) учитывая характер и степень общественной опасности пре ступления, личность виновного, в том числе его поведение до после совершения преступления, обстоятельства, смягчающие отягчающие ответственность и наказание, а также влияние на значенного наказания на исправление осужденного и на услови жизни его семьи или лиц, находящихся на его иждивении.

Рассмотрим вышеуказанные критерии.

Первый критерий, прежде всего, обязывает суд правильно оценить квалификацию преступления, которое уже квалифицировано органами уголовного преследования. Установив, по какой норме должен отвечать подсудимый, суд руководствуется санкцией данной нормы. Если санкция альтернативная, то суд решает, какой вид наказания должен быть применен к осуждаемому, а затем определяет ему размер этого наказания, руководствуясь теми пределами, которые указаны в санкции статьи. Суд, назначая наказание за преступление, не может выйти за верхние пределы наказания, предусмотренные санкцией за его совершение. Суд не может назначить и другой, более суровый вид наказания по сравнению с указанным в санкции, каким бы тяжким ни было бы преступление. Несоблюдение этого требования является нарушением принципа законности.

Второй критерий предполагает, что суд при назначении наказания должен учитывать положения Общей части Уголовного

кодекса РК, например, о преступлении, его стадиях, действии закона в пространстве и во времени, о соучастии в преступлении, о понятии и целях наказания, правилах назначения наказания по совокупности преступлений и приговоров, исчисления сроков наказания и т.д. Таким образом, практически положения всех институтов Общей части Уголовного кодекса должны учитываться при назначении наказания.

Третий критерий означает, что суд, назначая наказание, должен преследовать реализацию целей наказания, указанных в статье 39 Уголовного кодекса РК, а именно восстановление социальной справедливости, а также исправление осужденного и предупреждение совершения преступлений как осужденным, так и другими лицами.

Четвертый критерий предусматривает, что суд при назначении наказания должен учитывать характер и степень общественной опасности преступления, тяжесть конкретного преступления. Так, по характеру общественной опасности грабеж более опасен, чем кража, убийство более опасно, чем умышленное причинение вреда здоровью. Соответственно, и наказание за совершение этих преступлений должно быть разное. Более тяжелое преступление предполагает более строгое наказание и, наоборот, за совершение менее тяжких преступлений в сочетании с другими обстоятельствами должны применяться более мягкие виды наказания.

В целом, в каждом конкретном случае судом учитываются в совокупности все обстоятельства дела, характер и степень тяжести преступления, а также следующие обстоятельства, характеризующие личность преступника: образ жизни, семейное положение, состояние здоровья, наличие не образующих невменяемости психических аномалий, поведение до и после совершения преступления, наличие судимости, отношение к труду, нравственный облик, совершение аморальных или благородных поступков, авторитет в коллективе и т.д.

Суд обязан также учесть при назначении наказания, имеющиеся в деле обстоятельства, которые смягчают или отягчают ответственность и наказание.

При назначении наказания несовершеннолетнему суд учитывает, кроме рассмотренных обстоятельств, условия его жизни и воспитания, уровень психического развития, иные особенности личности, а также влияние на него старших по возрасту лиц (статья 82 Уголовного кодекса РК).

Несовершеннолетний возраст как смягчающее обстоятельство учитывается в совокупности с другими смягчающими и отягчающими обстоятельствами.

3.2 Обстоятельства, смягчающие и отягчающие уголовную ответственность и наказание

Из смысла статей 52 (Общие начала назначения наказания), 53 (Обстоятельства, смягчающие уголовную ответственность и наказание) и 54 (Обстоятельства, отягчающие уголовную ответственность и наказание) Уголовного кодекса РК под обстоятельствами, смягчающими и отягчающими ответственность принято понимать различные факторы, относящиеся к личности виновного и к совершенному им преступлению, которые соответственно уменьшают либо повышают общественную опасность преступления и преступника, а соответственно и степень его ответственности и наказания.

В соответствии со статьей 53 Уголовного кодекса РК обстоятельствами, смягчающими уголовную ответственность и наказание, признаются:

1. совершение впервые уголовного проступка либо впервые преступления небольшой или средней тяжести вследствие случайного стечения обстоятельств;
2. несовершеннолетие виновного;
3. беременность;
4. наличие малолетних детей у виновного;
5. оказание медицинской или иной помощи потерпевшему непосредственно после совершения уголовного правонарушения независимо от последствий оказания такой помощи;
6. добровольное возмещение имущественного ущерба, причиненного в результате уголовного правонарушения,

заглаживание морального и иного вреда, причиненного уголовным правонарушением;

7. совершение уголовного правонарушения вследствие стечения тяжелых личных, семейных или иных обстоятельств либо по мотиву сострадания;
8. совершение уголовного правонарушения в результате физического или психического принуждения либо в силу материальной, служебной или иной зависимости;
9. совершение уголовного правонарушения при нарушении условий правомерности необходимой обороны, крайней необходимости, задержания лица, совершившего правонарушение, обоснованного риска, исполнения приказа или распоряжения, при осуществлении оперативно-розыскных мероприятий или негласных следственных действий;
10. противоправность или аморальность поведения потерпевшего, явившегося поводом для уголовного правонарушения;
11. чистосердечное раскаяние, явка с повинной, активное способствование раскрытию уголовного правонарушения, изобличению других соучастников уголовного правонарушения и розыску имущества, добытого в результате уголовного правонарушения.

Данный перечень смягчающих обстоятельств не является исчерпывающим, и суды могут учитывать при назначении наказания в качестве смягчающих и другие обстоятельства, не входящие в указанный перечень.

Также следует отметить, что если смягчающее обстоятельство предусмотрено соответствующей статьей Особенной части Уголовного кодекса в качестве признака уголовного правонарушения, оно само по себе не может повторно учитываться при назначении наказания.

Анализ приговоров судов показал, что при назначении наказания судьи делают ссылки на следующие обстоятельства, признаваемые как смягчающие: состояние здоровья, участие в Великой Отечественной войне, преклонный возраст.

Наличие смягчающих обстоятельств предоставляет суду право:

- при альтернативной санкции назначить менее строгий вид наказания;
- определить наказание в размере, равном или близком к минимуму, установленному санкцией статьи Уголовного кодекса РК, по которой квалифицировано преступление;
- применить более мягкое наказание, чем предусмотрено за данное преступление;
- применить условное осуждение.

В свою очередь, согласно статье 54 Уголовного кодекса РК обстоятельствами, отягчающими уголовную ответственность и наказание признаются:

1. неоднократность уголовных правонарушений, рецидив преступлений, опасный рецидив преступлений;
2. причинение уголовным правонарушением тяжких последствий;
3. совершение уголовного правонарушения в составе группы лиц, группы лиц по предварительному сговору, преступной группы;
4. особо активная роль в совершении уголовного правонарушения;
5. привлечение к совершению уголовного правонарушения лиц, которые заведомо для виновного страдают тяжелым психическим расстройством, либо лиц, не достигших возраста, с которого наступает уголовная ответственность;
6. совершение уголовного правонарушения по мотиву национальной, расовой и религиозной ненависти или вражды, из мести за правомерные действия других лиц, а также с целью скрыть другое уголовное правонарушение или облегчить его совершение;
7. совершение уголовного правонарушения в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности, а также в отношении малолетнего, другого беззащитного или беспомощного лица либо лица, находящегося в зависимости от виновного;

8. совершение уголовного правонарушения в отношении лица или его близких в связи с выполнением данным лицом своего служебного, профессионального или общественного долга;
9. совершение уголовного правонарушения с особой жестокостью, садизмом, издевательством, а также мучениями для потерпевшего;
10. совершение уголовного правонарушения с использованием оружия, боевых припасов, взрывчатых веществ, взрывных или имитирующих их устройств, специально изготовленных технических средств, легковоспламеняющихся и горючих жидкостей, ядовитых и радиоактивных веществ, лекарственных и иных химико-фармакологических препаратов, а также с применением физического или психического принуждения либо общеопасным способом;
11. совершение уголовного правонарушения в условиях чрезвычайного положения, чрезвычайной ситуации, а также в ходе массовых беспорядков;
12. совершение уголовного правонарушения в состоянии алкогольного, наркотического или токсикоманического опьянения. Суд вправе в зависимости от характера уголовного правонарушения не признать это обстоятельство отягчающим;
13. совершение уголовного правонарушения лицом, нарушившим тем самым принятую им присягу или профессиональную клятву;
14. совершение уголовного правонарушения с использованием доверия, оказанного виновному в силу его служебного положения или договора;
15. совершение уголовного правонарушения с использованием форменной одежды или документов представителя власти;
16. совершение уголовного правонарушения сотрудником правоохранительного или специального государственного органа, судьей с использованием своего служебного положения.

Данный перечень является исчерпывающим. Это значит, что при назначении наказания суд не может признать отягчающими обстоятельствами, не указанные в статье 54 Уголовного кодекса РК.

Следует отметить, что если вышеуказанное обстоятельство предусмотрено соответствующей статьей Особенной части Уголовного кодекса в качестве признака уголовного правонарушения, оно не может повторно учитываться как обстоятельство, отягчающее ответственность и наказание.

Например, лицо осуждается за похищение человека, совершенное неоднократно. При назначении ему наказания суд не может учесть как отягчающее обстоятельство неоднократность его совершения, так как неоднократность является одним из квалифицирующих признаков указанного состава уголовного правонарушения.

Отягчающие обстоятельства дают суду право:

- при альтернативной санкции назначить более строгий вид наказания из тех, которые в ней указаны;
- назначить наказание, близкое или равное максимальному размеру наказания, предусмотренного санкцией статьи Особенной части Уголовного кодекса РК, по которой квалифицируется деяние виновного;
- исключить возможность применения более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление;
- исключить возможность применения условного осуждения.

В правоприменительной практике встречаются дела, когда одновременно присутствуют не только смягчающие, но и отягчающие обстоятельства. В таких случаях суд должен учитывать все обстоятельства в их совокупности, которые являются основанием для выбора конкретной меры наказания.

3.3 Назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено законом за данное уголовное правонарушение

Если статья или часть статьи Особенной части Уголовного кодекса РК, по которой лицо признано виновным, предусматри-

вает менее строгий, чем лишение свободы, основной вид наказания, лишение свободы не назначается при осуждении лица за совершение преступления:

1. небольшой или средней тяжести в случае, когда лицо добровольно возместило имущественный ущерб, загладило моральный и иной вред, причиненный преступлением;
2. в сфере экономической деятельности, за исключением предусмотренных статьями 218 (Легализация (отмывание) денег и (или) иного имущества, полученных преступным путем), 248 (Принуждение к совершению сделки или к отказу от ее совершения) и 249 (Рейдерство) Уголовного кодекса РК, в случае, когда лицо добровольно возместило имущественный ущерб, причиненный преступлением.

При наличии смягчающего обстоятельства, не предусмотренного в качестве признака совершенного преступления, и отсутствии отягчающих обстоятельств срок или размер наказания не может превышать при совершении:

- преступления небольшой или средней тяжести – половины;
- тяжкого преступления – двух третей;
- особо тяжкого преступления – трех четвертей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части Уголовного кодекса РК.

По делам ускоренного досудебного расследования, а также делам, по которым выполнены все условия процессуального соглашения, срок или размер наказания за совершенное уголовное правонарушение не может превышать половины максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части Уголовного кодекса РК.

При наличии исключительных обстоятельств, связанных с целями и мотивами деяния, ролью виновного, его поведением во время или после совершения уголовного правонарушения, и других обстоятельств, существенно уменьшающих степень об-

щественной опасности деяния, а равно при активном содействии участника группового уголовного правонарушения раскрытию совершенных группой деяний наказание может быть назначено ниже низшего предела, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части Уголовного кодекса РК, либо суд может назначить более мягкий вид наказания, чем предусмотрено этой статьей, либо не применять дополнительный вид наказания, предусмотренный в качестве обязательного.

Исключительными могут быть признаны как отдельные смягчающие обстоятельства, так и совокупность таких обстоятельств.

При наличии обстоятельств, указанных в частях второй или третьей статьи 55 Уголовного кодекса РК, наказание может быть назначено ниже низшего предела, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части Уголовного кодекса РК. Назначение наказания ниже низшего предела должно быть судом мотивировано в целях обеспечения законности и обоснованности избранной виновному меры наказания.

3.4 Назначение наказания за неоконченное преступление при соучастии в преступлении и рецидиве (опасном) преступлений

Уголовным законом регламентированы особенности назначения наказания за неоконченное преступление, преступление, совершенное в соучастии, а также при рецидиве преступлений.

Согласно ст.56 Уголовного кодекса РК при назначении наказания за неоконченное преступление (при приготовлении или покушении на преступление) суду необходимо учесть обстоятельства, в силу которых преступление не было доведено до конца. При этом оконченное покушение считается более общественно опасным, чем неоконченное.

В связи с тем, что покушение более опасно, чем приготовительные действия к совершению преступления, уголовный

закон предусматривает возможность назначения более строгого наказания за покушение по сравнению с приготовлением к тому же виду преступления.

Срок или размер наказания за приготовление к преступлению не может превышать половины максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части Уголовного кодекса за оконченное преступление.

Срок или размер наказания за покушение на преступление не может превышать трех четвертей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части Уголовного кодекса за оконченное преступление.

Смертная казнь и пожизненное лишение свободы за приготовление к преступлению и покушение на преступление не назначаются.

Согласно статье 57 Уголовного кодекса РК, при назначении наказания за уголовное правонарушение, совершенное в соучастии, учитываются характер и степень фактического участия лица в его совершении, значение этого участия для достижения цели уголовного правонарушения, его влияние на характер и размер причиненного или возможного вреда.

Смягчающие или отягчающие ответственность и наказание обстоятельства, относящиеся к личности одного из соучастников, учитываются при назначении наказания только этому соучастнику.

В соответствии со статьей 59 Уголовного кодекса РК, при назначении наказания при рецидиве преступлений или опасном рецидиве преступлений учитываются число, характер и степень общественной опасности ранее совершенных преступлений, обстоятельства, в силу которых исправительное воздействие предыдущего наказания оказалось недостаточным, а также характер и степень общественной опасности вновь совершенных преступлений.

3.5 Назначение наказания по совокупности уголовных правонарушений

При совокупности уголовных правонарушений суд, назначив наказание (основное и дополнительное) за каждое правонарушение отдельно, определяет окончательное наказание путем поглощения менее строгого наказания более строгим или путем полного или частичного сложения назначенных наказаний.

Если совокупность уголовных правонарушений включает в себя только уголовные проступки, то окончательное наказание назначается путем поглощения менее строгого наказания более строгим либо путем частичного или полного сложения наказаний. При этом окончательный размер наказания в виде штрафа не может превышать одну тысячу месячных расчетных показателей, а окончательный срок наказания в виде привлечения к общественным работам или ареста – шестьсот часов или девяносто суток соответственно.

Если совокупность уголовных правонарушений включает в себя только уголовные проступки, преступления небольшой тяжести и средней тяжести, то окончательно наказание назначается путем поглощения менее строгого наказания более строгим.

Если совокупность уголовных правонарушений включает в себя тяжкое или особо тяжкое преступление, то окончательное наказание назначается путем поглощения менее строгого наказания более строгим или путем частичного или полного сложения наказаний. При этом окончательное наказание в виде лишения свободы не может превышать двадцать лет.

Если совокупность уголовных правонарушений включает в себя хотя бы одно особо тяжкое преступление, за совершение которого настоящим Кодексом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок до двадцати лет, то окончательное наказание назначается путем частичного или полного сложения наказаний. При этом окончательное наказание в виде лишения свободы не может превышать двадцать пять лет.

Если совокупность уголовных правонарушений включает в себя хотя бы одно особо тяжкое преступление, за совершение которого настоящим Кодексом предусмотрено наказание в виде

лишения свободы на срок до двадцати лет, а также уголовный проступок, за совершение которого назначен штраф, то окончательное наказание назначается путем поглощения менее строгого наказания более строгим.

Если за преступление, входящее в совокупность, назначается пожизненное лишение свободы или смертная казнь, то окончательное наказание назначается в виде пожизненного лишения свободы или соответственно смертной казни.

К основному наказанию, назначенному по совокупности уголовных правонарушений, могут быть присоединены дополнительные наказания, назначенные за правонарушения, образующие совокупность. Окончательное дополнительное наказание при частичном или полном сложении не может превышать максимальный срок или размер, установленный для данного вида наказания Общей частью Уголовного кодекса.

По вышеназванным правилам назначается наказание, если после вынесения судом приговора по делу будет установлено, что осужденный виновен еще и в другом уголовном правонарушении, совершенном им до вынесения приговора по первому делу. В этом случае в окончательный срок наказания засчитывается наказание, отбытое по первому приговору суда.

3.6 Назначение наказания по совокупности приговоров

В соответствии со ст.60 Уголовного кодекса РК, если осужденный после вынесения приговора, но до полного отбытия наказания совершил новое уголовное правонарушение, суд к наказанию, назначенному по последнему приговору суда, полностью или частично присоединяет неотбытую часть наказания по предыдущему приговору суда.

Окончательное наказание по совокупности приговоров в случае, если оно не связано с лишением свободы, не может превышать максимальный срок или размер, предусмотренный для данного вида наказания Общей частью Уголовного кодекса.

Окончательное наказание по совокупности приговоров в виде лишения свободы не может превышать двадцать пять лет. Если совокупность приговоров включает в себя приговор, кото-

рым лицо признано виновным в совершении хотя бы одного особо тяжкого преступления, за совершение которого Уголовным кодексом РК предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок до двадцати лет, то окончательное наказание по совокупности приговоров в виде лишения свободы не может превышать тридцать лет. Если за преступление, входящее в совокупность, назначается пожизненное лишение свободы или смертная казнь, то окончательное наказание назначается в виде пожизненного лишения свободы или соответственно смертной казни.

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

Присоединение дополнительных видов наказаний при назначении наказания по совокупности приговоров производится по правилам назначения наказания по совокупности уголовных правонарушений.

Таким образом, признаками совокупности приговоров являются: 1) наличие приговора, по которому лицу назначено наказание; 2) наказание еще полностью не отбыто осужденным; 3) новое преступление совершено до полного отбытия наказания, назначенного по приговору суда. При совокупности приговоров новое преступление совершается после осуждения лица за совершенное ранее преступление. Это обстоятельство свидетельствует о повышенной общественной опасности виновного, что влечет определение законом более строгих правил назначения наказания.

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

При этом окончательное наказание по совокупности приговоров в случае, если оно не связано с лишением свободы не может превышать максимального срока или размера, предусмотренного для данного вида наказания Общей части Уголовного кодекса РК.

А окончательное наказание по совокупности приговоров в виде лишения свободы не может превышать двадцати пяти лет. Если в совокупность входит приговор, по которому лицо признано виновным в совершении хотя бы одного преступления, за совершение которого законом предусмотрено лишение свободы на срок до 20 лет или смертная казнь, то окончательное наказание по совокупности приговоров в виде лишения свободы не может превышать тридцати лет.

Вопросы для самоконтроля.

1. Охарактеризуйте основные начала назначения наказания.
2. Назовите обстоятельства, смягчающие и отягчающие уголовную ответственность, и наказание.
3. В чем суть назначения наказания по совокупности преступлений.
4. В чем суть назначения наказания по нескольким приговорам.
5. Порядок назначения более мягкого наказания, чем предусмотрено законом за данное преступление.
6. Как назначаются наказания за неоконченное преступление, при соучастии в преступлении и рецидиве преступлений.

ГЛАВА IV. УСЛОВНОЕ ОСУЖДЕНИЕ

4.1 Понятие, значение и основания применения условного осуждения в уголовном праве

Условное осуждение является самостоятельным институтом уголовного права и заключается в неисполнении назначенного судом наказания в виде лишения свободы, если осужденный в течение испытательного срока выполнит возложенные на него судом обязанности, не допустит нарушения общественного порядка и не совершит нового преступления. Другими словами, если, назначив наказание в виде лишения свободы, суд придет к выводу о возможности исправления осужденного без отбывания наказания, он постановляет считать назначенное наказание условным.

Осуждение, при которое назначенное судом наказание реально не исполняется при условии выполнения осужденным определенных требований, указанных в приговоре, называется условным.

Таким образом, основанием применения условного осуждения является вывод о нецелесообразности реального отбывания осужденным назначенного ему наказания в виде лишения свободы.

Суд при назначении условного осуждения должен исходить из обстоятельств дела и личности виновного. Это означает, что, в первую очередь, судом должны быть оценены степень и характер общественной опасности совершенного преступления.

При применении условного осуждения суд учитывает характер и степень общественной опасности совершенного преступления, личность виновного, в том числе смягчающие и отягчающие ответственность и наказание обстоятельства.

Закон не регламентирует каких-либо формальных ограничений применения условного осуждения. Однако это не означает, что указанную норму можно применять во всех без ограничения случаях совершения любого преступления и к каждому лицу, совершившему преступление. Условное осуждение может быть

применено только в случае, если суд придет к выводу о возможности исправления осужденного без отбывания наказания. К такому выводу суд может прийти при наличии определенных оснований. Они сводятся к тому, что преступление, совершенное судом, к которому применяется условное осуждение, а также сам виновный не представляют большой общественной опасности.

Основанием применения ст.63 Уголовного кодекса РК можно считать наличие следующих обстоятельств объективного характера: небольшая значимость объекта и предмета преступления, отсутствие тяжких последствий, а также совершенное преступление не должно относиться к категориям тяжких или особо тяжких. Если преступление относится к указанным категориям, то степень участия в нем данного лица должна быть незначительной.

К обстоятельствам субъективного характера относятся: отсутствие низменных мотивов совершения преступления, оказание помощи потерпевшему непосредственно после совершения преступления, добровольное заглаживание вреда, причиненного преступлением, чистосердечное раскаяние, явка с повинной, активное способствование раскрытию преступления, изобличению других соучастников преступления в результате физического или психического принуждения и т.д.

Применяя условное осуждение, суды обязаны всесторонне и объективно оценить всю совокупность обстоятельств, смягчающих и отягчающих уголовную ответственность и наказание.

При этом, учитывая смягчающие и отягчающие обстоятельства, необходимо руководствоваться не количественными показателями тех или иных обстоятельств, а их значимостью для учета характера и степени общественной опасности деяния и личности виновного.

Как следует из смысла закона, условное осуждение не должно применяться в отношении лиц, совершивших тяжкое или особо тяжкое преступление, ранее неоднократно судимых, организаторов преступного деяния и т.д. К отдельным участникам тяжких или особо тяжких преступлений суд может применять

условное осуждение лишь в тех случаях, когда установлена второстепенная роль этих лиц.

Таким образом, условное осуждение может применяться, как правило, при совершении преступлений небольшой или средней тяжести.

Мотивы применения судом условного осуждения во всех случаях должны быть указаны в приговоре.

При условном осуждении могут быть назначены дополнительные виды наказаний, кроме конфискации имущества. При условном осуждении несовершеннолетнему могут быть назначены принудительные меры воспитательного воздействия.

Порядок применения условного осуждения выглядит следующим образом. Суд, назначив виновному лицу, конкретное наказание в виде исправительных работ, ограничения по военной службе, содержания в дисциплинарной воинской части или лишения свободы и придя к выводу о нецелесообразности его реального отбывания, переходит к обсуждению вопроса возможности применения условного осуждения. Убедившись в возможности достижения целей наказания без реального его применения, суд постановляет не приводить приговор в исполнение.

При назначении условного осуждения суд устанавливает по правилам части второй статьи 44 Уголовного кодекса пробационный контроль на весь назначенный срок лишения свободы, а несовершеннолетним на срок от шести месяцев до одного года.

Суд устанавливает испытательный срок осужденному с учетом характера и степени общественной опасности преступления, личности виновного и размера назначенного наказания.

Для суда решающим является вывод о том, какое время необходимо для серьезной проверки и исправления осужденного. При этом судом учитывается и та обстановка, в которой будет находиться осужденный в течение испытательного срока.

В зависимости от указанных обстоятельств испытательный срок может быть равным, большим или меньшим по сравнению со сроком назначенного наказания. Например, суд, осуждая лицо на два года лишения свободы условно, может определить ему испытательный срок в один, два или три года.

Сущность испытательного срока состоит в том, что осужденному предоставляется время для исправления без реального отбытия наказания. Важность установленного испытательного срока заключается и в том, что только в течение этого времени, если осужденный нарушит условия испытания, суд располагает правом реально применить назначенное наказание. В течение испытательного срока условно осужденный признается

Закон не предусматривает возможности сокращения испытательного срока. Контроль за поведением условно осужденного осуществляется уполномоченным на то специализированным государственным органом, а в отношении военнослужащих – командованием воинских частей и учреждений.

После провозглашения приговора условно осужденному должно быть разъяснено значение испытательного срока и указано на последствия невыполнения требований, предъявляемых к условно осужденному.

Приговор об условном осуждении действует на протяжении всего испытательного срока. Началом этого срока является день вынесения приговора.

Условное осуждение не применяется к лицам при рецидиве преступлений, опасном рецидиве преступлений, при осуждении лица за особо тяжкое преступление, коррупционное преступление, террористическое преступление, экстремистское преступление, преступление, совершенное в составе преступной группы, преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетних. Указанное ограничение не распространяется на несовершеннолетних, совершивших преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего лица в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет.

Целевое назначение испытательного срока состоит в том, чтобы за это время организовать проведение с осужденным воспитательной работы и убедиться в правильности принятого судом решения о неприведении приговора в исполнение и, в конечном счете – исправлении осужденного.

Действующее уголовное законодательство РК не считает условное осуждение видом наказания и не называет его в перечне самостоятельных видов наказания, указанных в Уголовном кодексе РК.

Не является условное осуждение и отсрочкой наказания, так как наказание, назначенное при условном осуждении, не отбывается осужденным, если он исполнит возложенные на него судом обязанности и не нарушит требования, предъявляемые к его поведению.

Нельзя также считать условное осуждение особым порядком отбывания наказания, поскольку условное осуждение возможно, если суд придет к выводу о возможности исправления осужденного без отбывания наказания. Следовательно, условное осуждение нельзя считать наказанием, ни особым порядком исполнения наказания, ни иным каким-либо способом реализации назначенного наказания. Оно является самостоятельным институтом уголовного права.

Судебная практика свидетельствует об эффективности применения условного осуждения в борьбе с преступлениями, не представляющими большой общественной опасности.

4.2 Отмена условного осуждения. Последствия условного осуждения.

Если до истечения срока пробационного контроля условно осужденный своим поведением доказал свое исправление, суд по представлению органа, осуществляющего пробационный контроль, может постановить об отмене условного осуждения и о снятии с осужденного судимости. При этом условное осуждение может быть отменено по истечении не менее половины установленного срока.

Суд по представлению органа, осуществляющего пробационный контроль, может продлить срок пробационного контроля, но не более чем на один год, в случаях, когда условно осужденный совершил:

1. административное правонарушение, посягающее на общественный порядок и нравственность, права несовершеннолетних, на личность и в сфере семейно-бытовых отношений, за которое на него было наложено административное взыскание;
2. умышленное повреждение (порчу) электронных средств слежения либо не явился для регистрации без уважительной причины или сменил место жительства без уведомления органа, осуществляющего пробационный контроль;
3. уголовный проступок.

В случае неисполнения условно осужденным возложенных на него судом обязанностей либо повторного совершения условно осужденным нарушений, указанных в части второй настоящей статьи, суд по представлению органа, указанного в части первой настоящей статьи, постановляет об отмене условного осуждения и исполнении назначенного наказания приговором суда, а в отношении несовершеннолетнего осужденного может повторно продлить срок пробационного контроля, но не более чем на один год.

В случаях совершения условно осужденным в течение срока пробационного контроля преступления по неосторожности либо умышленного преступления небольшой тяжести, а условно осужденным несовершеннолетним – преступления небольшой или средней тяжести вопрос об отмене или о сохранении условного осуждения решается судом при назначении наказания за новое преступление.

В случаях совершения условно осужденным в течение срока пробационного контроля умышленного преступления средней тяжести, тяжкого или особо тяжкого преступления, а несовершеннолетним – тяжкого или особо тяжкого преступления суд отменяет условное осуждение и назначает ему наказание по правилам назначения наказания по совокупности приговоров.

Вопросы для самоконтроля.

1. Какие имеются основания для применения условного осуждении в уголовном праве.
2. Порядок отмены условного осуждения.
3. Каковы последствия условного осуждения.

ГЛАВА V. ОСВОБОЖДЕНИЕ ОТ НАКАЗАНИЯ

5.1 Понятие и виды освобождения от наказания

Освобождение от наказания является самостоятельным институтом уголовного права, которым предусматривается, что лицо, признанное судом виновным в совершении преступления и понесшее за это наказание, освобождается от реального отбывания наказания или дальнейшего отбывания частично отбытого наказания.

Освобождение от наказания демонстрирует гуманное отношение государства к лицу, совершившему преступление, и способствует экономии мер уголовной репрессии.

Под освобождением от уголовной ответственности понимается отказ государства от отрицательной оценки лица, совершившего преступление.

Применение данного института уголовного права способствует экономии мер уголовной репрессии в тех случаях, когда применение уголовного наказания, определенного нормой уголовного закона, становится нецелесообразным или невозможным в силу сложившихся обстоятельств, которые не позволяют обеспечить достижение установленных законом целей наказания.

Целесообразность освобождения от наказания обусловлена тем, что реализация целей наказания, не обязательно должна сопровождаться отбытием осужденным всего срока назначенного судом наказания. Не единичны случаи, когда цели наказания (исправление, общее и специальное предупреждение) могут быть достигнуты без реального отбывания наказания. Тем более, что уголовное наказание (особенно лишение свободы, ограничение свободы) зачастую не лучший способ исправления осужденных и привития положительных нравственных качеств, а способ их «озлобления».

В этой связи, наличие рассматриваемого института позволяет суду исключить применение наказания в ситуациях, когда цели наказания можно достигнуть иным способом, то есть путем освобождения от наказания. Кроме того, закрепление осво-

бождения от наказания в законе позволяет направить поведение осужденного лица в русло исправления.

Основаниями освобождения от уголовного наказания являются: отсутствие необходимости для исправления осужденного в полном отбытии им наказания, ввиду утраты или значительного уменьшения общественной опасности личности виновного; хорошее поведение осужденного в период отбытия им наказания; изменения состояния его здоровья; признания судом того, что для своего исправления лицо, виновное в совершении преступления, не нуждается в полном отбывании назначенного наказания; истечение сроков давности обвинительного приговора суда.

Эти общие основания конкретизируются применительно к различным видам освобождения от наказания.

Уголовный кодекс РК предусматривает следующие виды освобождения от наказания:

- освобождение от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием;
- освобождение от уголовной ответственности при превышении пределов необходимой обороны;
- освобождение от уголовной ответственности в связи с примирением;
- освобождение от уголовной ответственности при выполнении условий процессуального соглашения;
- освобождение от уголовной ответственности с установлением поручительства;
- освобождение от уголовной ответственности в связи с изменением обстановки;
- освобождение от уголовной ответственности в связи с истечением срока давности;
- условно-досрочное освобождение от отбывания наказания;
- замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания либо сокращение срока назначенного наказания;
- отсрочка отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей, мужчинам, в одиночку воспитывающим малолетних детей;

- освобождение от наказания в связи с болезнью;

- освобождение от наказания и отсрочка отбывания наказания вследствие стечения тяжелых обстоятельств;

- освобождение от наказания в связи с истечением срока давности обвинительного приговора;

- освобождение от наказания на основании акта амнистии или помилования.

Указанные виды освобождения от наказания можно классифицировать по следующим основаниям.

По степени предопределенности можно выделить обязательное и факультативное освобождение от наказания. Обязательное освобождение охватывает случаи, практически не зависящие от усмотрения суда и не требующие его формального решения (за давностью, по акту амнистии или помилования, вследствие заболевания психическими расстройствами). К факультативному, то есть решаемому судом, освобождению от наказания, относятся все остальные виды.

По времени применения освобождения от наказания можно выделить случаи, когда оно применяется в процессе исполнения наказания (условно-досрочное освобождение) и момент назначения наказания (вследствие стечения тяжелых обстоятельств).

Кроме того, освобождение от наказания может быть условно-досрочным или окончательным (например, за давностью).

Следует отметить, что институт освобождения от наказания в уголовном праве взаимосвязан с институтом освобождения от наказания в уголовно-исполнительном праве, который предусматривает освобождение от наказания после его исполнения и представления, главным образом, в виде процессуальных норм.

Зарубежное уголовное законодательство также предусматривает возможность освобождения от наказания по определенным основаниям. Так, освобождение от наказания, а также отсрочка применения наказания предусматривается, например, Уголовным кодексом Франции. При этом судом может производиться освобождение в том случае, если будет установлено, что исправление виновного достигнуто, причиненный ущерб возмещен и нарушение, явившееся следствием деяния, прекратилось.

5.2 Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания

Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания является видом освобождения от наказания на стадии его отбывания.

Сущность условно-досрочного освобождения от отбывания наказания состоит в том, что отбывающее наказание лицо освобождается от дальнейшего его отбывания в том случае, если судом будет признано, что для своего исправления оно не нуждается в полном отбывании назначенного наказания.

Лицо, отбывающее ограничение свободы или лишение свободы, после фактического отбытия сроков, указанных в статье 72 Уголовного кодекса РК, может быть освобождено судом условно-досрочно, если судом будет признано, что для своего исправления оно не нуждается в полном отбывании назначенного наказания.

Лицо, отбывающее ограничение свободы или лишение свободы, после фактического отбытия сроков, указанных в частях третьей, четвертой и пятой настоящей статьи, подлежит освобождению условно-досрочно в случае полного возмещения им ущерба, причиненного преступлением, и отсутствия у него злостных нарушений установленного порядка отбывания наказания.

Лицо, отбывающее лишение свободы, назначенное за террористическое или экстремистское преступление, не повлекшее гибель людей и не сопряженное с совершением особо тяжкого преступления, после фактического отбытия сроков, указанных в частях третьей, четвертой и пятой настоящей статьи, может быть освобождено судом условно-досрочно, если оно оказывает активное содействие в предотвращении, раскрытии или расследовании террористических или экстремистских преступлений, изобличении участников террористической или экстремистской группы.

При этом лицо может быть полностью или частично освобождено от отбывания дополнительного вида наказания.

За лицом, освобожденным условно-досрочно от отбывания наказания в виде лишения свободы, в течение оставшейся неотбытой части наказания судом устанавливается пробационный контроль по правилам части второй статьи 44 Уголовного кодекса РК. При применении условно-досрочного освобождения на лицо также возлагаются обязанности, предусмотренные Уголовно-исполнительным кодексом Республики Казахстан.

Условно-досрочное освобождение может быть применено только после фактического отбытия осужденным:

- не менее одной трети срока наказания, назначенного за преступление небольшой или средней тяжести;
- не менее половины срока наказания, назначенного за тяжкое преступление;
- не менее двух третей срока наказания, назначенного за особо тяжкое преступление, а также если примененное ранее условно-досрочное освобождение было отменено по основаниям, предусмотренным пунктами 1) и 2) части седьмой статьи 72 Уголовного кодекса РК;
- не менее трех четвертей срока наказания, если примененное ранее условно-досрочное освобождение было отменено по основанию, предусмотренному пунктом 3) части седьмой статьи 72 Уголовного кодекса РК;
- не менее одной трети срока наказания, назначенного за тяжкое преступление, либо не менее половины срока наказания, назначенного за особо тяжкое преступление, в случае выполнения осужденным всех условий процессуального соглашения.

Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания может быть применено к беременным женщинам, женщинам, имеющим малолетних детей, мужчинам, воспитывающим в одиночку малолетних детей, женщинам в возрасте пятидесяти восьми и свыше лет, мужчинам в возрасте шестидесяти трех и свыше лет, инвалидам первой или второй группы после фактического отбытия:

1) не менее одной четвертой срока наказания, назначенного судом за преступление небольшой или средней тяжести;

2) не менее одной трети срока наказания, назначенного судом за тяжкое преступление;

3) не менее половины срока наказания, назначенного судом за особо тяжкое преступление, не сопряженное с посягательством на жизнь человека, а также если примененное ранее условно-досрочное освобождение было отменено по основаниям, предусмотренным пунктами 1) и 2) части седьмой статьи 72 Уголовного кодекса РК;

4) не менее двух третей срока наказания, назначенного судом за особо тяжкое преступление, сопряженное с посягательством на жизнь человека, либо преступления, предусмотренные пунктами 3) и 5) части третьей статьи 120 и пунктами 3) и 5) части третьей статьи 121 Уголовного кодекса РК, а также если примененное ранее условно-досрочное освобождение было отменено по основанию, предусмотренному пунктом 3) части седьмой статьи 72 Уголовного кодекса РК;

5) не менее одной четвертой срока наказания, назначенного за тяжкое преступление, либо не менее одной трети срока наказания, назначенного за особо тяжкое преступление, в случае выполнения осужденным всех условий процессуального соглашения.

Фактически отбытый осужденным срок лишения свободы не может быть менее шести месяцев.

Лицо, отбывающее назначенное судом пожизненное лишение свободы, может быть освобождено условно-досрочно, если судом будет признано, что оно не нуждается в дальнейшем отбывании этого наказания и фактически отбыло не менее двадцати пяти лет лишения свободы. В случае если лицо, отбывающее назначенное судом пожизненное лишение свободы, выполнило все условия процессуального соглашения, оно может быть освобождено условно-досрочно после фактического отбытия не менее пятнадцати лет лишения свободы.

Если в течение оставшейся неотбытой части наказания лицо, к которому было применено условно-досрочное освобождение, совершило:

1) два и более административных правонарушений, за которые на него были наложены административные взыскания,

или уклонилось без уважительной причины более двух раз от исполнения обязанностей, возложенных на него при применении условно-досрочного освобождения, либо без уважительной причины не явилось для регистрации по избранному месту жительства в течение пяти рабочих дней после освобождения из мест лишения свободы, суд по представлению уполномоченного государственного органа может постановить об отмене условно-досрочного освобождения и исполнении оставшейся неотбытой части наказания;

2) преступление по неосторожности, а равно в случаях совершения уголовного проступка, умышленного преступления небольшой тяжести беременной женщиной, женщиной, имеющей малолетних детей, мужчиной, воспитывающим в одиночку малолетних детей, женщиной в возрасте пятидесяти восьми и свыше лет, мужчиной в возрасте шестидесяти трех и свыше лет, инвалидом первой или второй группы, вопрос об отмене либо о сохранении условно-досрочного освобождения решается судом при назначении наказания за новое преступление. Если суд отменяет условно-досрочное освобождение, наказание назначается по правилам назначения наказания по совокупности приговоров;

3) умышленное преступление, за исключением случаев, указанных в пункте 2) настоящей части, суд назначает ему наказание по правилам назначения наказания по совокупности приговоров.

Условно-досрочное освобождение не применяется к лицу, которому наказание в виде смертной казни заменено лишением свободы в порядке помилования, лицу, осужденному за террористическое или экстремистское преступление, повлекшее гибель людей либо сопряженное с совершением особо тяжкого преступления, лицу, осужденному за преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетних. Указанное ограничение не распространяется на несовершеннолетних, совершивших преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего лица в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет.

5.3 Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания либо сокращение срока назначенного наказания

Лицу, отбывающему лишение свободы за преступления небольшой, средней тяжести или тяжкие преступления, в случае полного возмещения им ущерба, причиненного преступлением, либо отсутствия у него злостных нарушений установленного порядка отбывания наказания, оставшаяся неотбытой часть наказания может быть заменена судом более мягким видом наказания. При этом лицо может быть полностью или частично освобождено от отбывания дополнительного вида наказания, за исключением наказаний, назначенных пожизненно.

Неотбытая часть наказания может быть заменена более мягким видом наказания после фактического отбытия осужденным не менее одной четвертой срока наказания за совершение преступления небольшой и средней тяжести, одной трети срока наказания за тяжкие преступления или ранее условно-досрочно освобождавшимися от отбывания наказания в виде лишения свободы и совершившими новые преступления в период оставшейся неотбытой части наказания.

Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания не применяется в отношении лиц, осужденных за преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетних, за исключением случая совершения такого преступления несовершеннолетним в отношении несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, террористическое или экстремистское преступление, повлекшее гибель людей либо сопряженное с совершением особо тяжкого преступления, а также преступление, совершенное в составе преступной группы.

При замене неотбытой части наказания суд может избрать штраф из расчета один месячный расчетный показатель за четыре дня лишения свободы либо ограничение свободы из расчета один день ограничения свободы за один день лишения свободы. Условием замены на штраф является полное возмещение ущерба, причиненного преступлением.

Лицу, отбывающему лишение свободы за преступления небольшой, средней тяжести, тяжкие или особо тяжкие пре-

ступления, в случае, если оно в период отбывания наказания способствовало раскрытию и расследованию преступлений, совершенных преступной группой, либо выполнило все условия процессуального соглашения, оставшаяся неотбытой часть наказания может быть сокращена судом не более чем наполовину.

5.4 Отсрочка отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей, мужчинам, в одиночку воспитывающим малолетних детей

Осужденным беременным женщинам суд может отсрочить отбывание наказания до одного года. Осужденным женщинам, имеющим малолетних детей, и мужчинам, воспитывающим в одиночку малолетних детей, суд может отсрочить исполнение наказания до пяти лет, но не более чем до достижения ребенком четырнадцатилетнего возраста. Беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей, мужчинам, воспитывающим в одиночку малолетних детей, осужденным к лишению свободы на срок свыше пяти лет за тяжкие или особо тяжкие преступления против личности, террористические преступления, экстремистские преступления, преступления, совершенные в составе преступной группы, преступления против половой неприкосновенности малолетних, отсрочка отбывания наказания не предоставляется.

В случаях, если осужденное лицо, указанное выше, отказалось от ребенка или продолжает уклоняться от воспитания ребенка или нарушать общественный порядок после двукратного письменного предупреждения, вынесенного органом, осуществляющим контроль за осужденным лицом, в отношении которого отбывание наказания отсрочено, суд может по представлению этого органа отменить отсрочку отбывания наказания и направить осужденное лицо для отбывания наказания в место, назначенное в соответствии с приговором суда.

По истечении срока отсрочки исполнения наказания или в случаях смерти ребенка либо прерывания беременности суд, в зависимости от поведения осужденного лица, может освободить его от отбывания наказания или заменить назначенное наказание более мягким видом наказания либо принять решение о на-

правлении осужденного лица в соответствующее учреждение для отбывания наказания.

Если в период отсрочки отбывания наказания осужденное лицо совершает новое преступление, суд назначает ему наказание по правилам назначения наказания по совокупности приговоров.

5.5 Освобождение от наказания в связи с болезнью

Лицо, у которого после совершения уголовного правонарушения наступило психическое расстройство, лишающее его возможности осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими, освобождается судом от наказания, а лицо, отбывающее наказание, освобождается судом от дальнейшего его отбывания. Таким лицам суд может назначить принудительные меры медицинского характера, предусмотренные Уголовным кодексом.

При психическом расстройстве лица, совершившего преступление, теряет всякий смысл говорить о применении наказания как меры исправительного воздействия.

Основанием освобождения таких лиц от уголовной ответственности является невозможность их исправления из-за того, что они утрачивают по причине психического заболевания способность воспринимать принудительный характер и воспитательный смысл применяемых к нему мер государственного принуждения. Поэтому в данном случае освобождение от наказания является обязательным и не может ставиться в зависимость от тяжести совершенного преступления, строгости наказания и степени опасности личности виновного в совершении преступления лица.

К освобожденным от наказания в связи с наступлением психического расстройства суд может назначить принудительные меры медицинского характера, предусмотренные Уголовным кодексом РК. В отношении лиц, страдающих иной тяжелой болезнью, препятствующей отбыванию наказания, суд решает вопрос об освобождении с учетом тяжести совершенного преступления, личности осужденного, характера заболевания и других обстоятельств. Перечень иных тяжелых заболеваний в смысле примене-

ния норм Уголовного кодекса РК утверждается Министерством здравоохранения РК. При заболевании иной тяжелой болезнью, не препятствующей отбыванию наказания, осужденный помещается в лечебное учреждение места лишения свободы.

При выздоровлении лиц, они могут подлежать уголовной ответственности и наказанию, если не истекли сроки давности совершенных ими преступлений, в смысле статей Уголовного кодекса РК, предусматривающих освобождение от уголовно ответственности в связи с истечением срока давности и освобождение от отбывания наказания в связи с истечением срока давности обвинительного приговора.

Военнослужащие, осужденные к аресту либо содержанию в дисциплинарной воинской части, освобождаются от наказания или его дальнейшего отбывания в случае заболевания, делающего их негодными к военной службе. Неотбытая часть наказания также может быть заменена им более мягким видом наказания.

Лицо, страдающее иной тяжелой болезнью, препятствующей отбыванию наказания, кроме пожизненного лишения свободы, освобождается судом от отбывания наказания или наказание может быть заменено более мягким видом наказания с учетом характера заболевания, тяжести совершенного уголовного правонарушения, личности осужденного и других обстоятельств.

Вышеназванные лица, в случае их выздоровления подлежат уголовной ответственности и наказанию, если не истекли сроки давности привлечения к уголовной ответственности или обвинительного приговора.

5.6 Освобождение от наказания и отсрочка отбывания наказания вследствие стечения тяжелых обстоятельств

Лицо, осужденное за уголовный проступок или преступление небольшой и средней тяжести, может быть судом освобождено от наказания, если возникли обстоятельства, повлекшие за собой особо тяжкие последствия для его семьи вследствие пожара или стихийного бедствия, тяжелой болезни или смерти единственного трудоспособного члена семьи или других чрезвычайных обстоятельств.

Лицу, осужденному к лишению свободы за тяжкое или особо тяжкое преступление, за исключением лиц, осужденных за террористическое или экстремистское преступление, либо преступление, совершенное в составе преступной группы или против половой неприкосновенности несовершеннолетних, суд может при наличии оснований, указанных в части первой настоящей статьи, отсрочить отбывание наказания на срок до трех месяцев.

Ограничение в отсрочке отбывания наказания не распространяется на несовершеннолетних в случае совершения преступления в отношении несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет.

5.7 Освобождение от отбывания наказания в связи с истечением срока давности обвинительного приговора

Давность исполнения обвинительного приговора как основание освобождения от наказания во многом схожа с давностью привлечения к уголовной ответственности. В случае истечения продолжительности сроков после осуждения лица за совершение преступления, если в силу каких-либо причин назначенное наказание не исполнено, обращение обвинительного приговора к исполнению теряет свою актуальность и, зачастую, целесообразность, соответственно, отбывание наказания не соответствовало бы его целям.

Таким образом, под давностью исполнения обвинительного приговора понимается истечение указанного в законе срока, после чего исполнение назначенного судом наказания исключается.

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

1) один год при осуждении за уголовный проступок;

2) три года при осуждении за преступление небольшой тяжести;

3) шесть лет при осуждении за преступление средней тяжести;

4) десять лет при осуждении за тяжкое преступление;

5) пятнадцать лет при осуждении за особо тяжкое преступление.

Течение сроков давности по уголовным проступкам независимо от совершения нового уголовного правонарушения не приостанавливается и не прерывается.

Течение срока давности по преступлениям приостанавливается, если осужденный уклоняется от отбывания наказания. В этом случае течение сроков давности возобновляется с момента задержания лица или явки его с повинной. Сроки давности, истекшие к моменту уклонения осужденного от отбывания наказания, подлежат зачету. При этом обвинительный приговор не может быть приведен в исполнение, если со времени его вынесения прошло двадцать пять лет и давность не была прервана совершением нового преступления. В случае отсрочки отбывания наказания течение срока давности приостанавливается до истечения срока отсрочки.

Течение срока давности по преступлениям прерывается, если до истечения указанных в части первой настоящей статьи сроков лицо совершит новое умышленное преступление. В таких случаях исчисление срока давности начинается заново со дня совершения нового преступления.

Вопрос о применении срока давности к лицу, осужденному к смертной казни или пожизненному лишению свободы, решается судом. Если суд не найдет возможным применить срок давности, смертная казнь заменяется пожизненным лишением свободы, а пожизненное лишение свободы заменяется лишением свободы сроком на двадцать пять лет. Сроки давности не применяются к лицам, осужденным за совершение преступлений против половой неприкосновенности несовершеннолетних, за исключением случая совершения такого преступления несовершеннолетним в отношении несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, против мира и безопасности человечества, коррупционные преступления, террористические преступления, экстремистские преступления, пытки, а также особо тяжкие преступления против личности, основ конституционного строя и безопасности государства, в сфере экономической деятельности.

5.8 Освобождение от наказания на основании акта амнистии или помилования

Амнистия и помилование представляют собой две разновидности актов, аннулирующих юридические последствия совершенного преступления, которые принимаются во внесудебном порядке. Вышеназванные акты не означают отмены или изменения уголовного закона, а также приговора суда, вынесенного по уголовному делу. Согласно этим актам, лица, совершившие преступления, освобождаются от уголовной ответственности и отбывания (полностью или частично) уже назначенного судом наказания.

Амнистия и помилование – это проявление гуманизма к лицам, совершившим преступления, поскольку их выполнение облегчает положение лиц, осужденных за совершение различных преступлений. Посредством этих актов реализуется уголовно-правовая политика государства, направленная на дальнейшую демократизацию уголовного законодательства, на совершенствование системы защиты прав и свобод личности.

Амнистия (от греч.amnestia – прощение, забвение) – это акт, издаваемый Парламентом РК в отношении индивидуально не определенного круга лиц, на основании которого осужденные за совершение преступления, могут быть освобождены от наказания, либо назначенное им наказание может быть сокращено или заменено более мягким видом наказания, либо такие лица могут быть освобождены от дополнительного вида наказания. При этом с лиц, отбывших наказание или освобожденных от дальнейшего его отбывания, актом об амнистии может быть снята судимость. Акт об амнистии обычно вступает в силу со дня его опубликования и распространяется на лиц, совершивших преступления до вступления его в силу, в том числе и в день его опубликования.

На основании акта об амнистии лица, совершившие уголовный проступок или преступление небольшой или средней тяжести, могут быть освобождены от уголовной ответственности. Лица, осужденные за совершение уголовного проступка или преступления небольшой или средней тяжести, могут быть осво-

бождены от наказания либо назначенное им наказание может быть сокращено или заменено более мягким видом наказания, либо такие лица могут быть освобождены от дополнительного вида наказания. Лицам, осужденным за совершение тяжкого или особо тяжкого преступления, может быть сокращен срок назначенного им наказания. С лиц, отбывших наказание или освобожденных от дальнейшего его отбывания, актом об амнистии может быть снята судимость.

Акт об амнистии не распространяется на лиц, совершивших преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, за исключением случая совершения такого преступления несовершеннолетним в отношении несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, террористические преступления, экстремистские преступления, пытки, а также наказание которым назначено при рецидиве преступлений или опасном рецидиве преступлений.

Необходимо отметить, что амнистия применяется только к тем длящимся преступлениям, которые окончились до дня ее опубликования. К длящимся преступлениям, которые продолжались после опубликования акта об амнистии, положения акта не применяются.

Амнистия применяется к закончившимся до дня ее опубликования продолжаемым преступлениям и не применяется, если хотя бы одно из преступных действий, образующих продолжаемое преступление, было совершено после ее опубликования.

Между тем, гуманность акта об амнистии не означает, что преступники, совершившие тяжкие и особо тяжкие преступления освобождаются от уголовного наказания, поскольку данный акт, как правило, распространяется на лиц, совершивших преступления небольшой или средней тяжести, на несовершеннолетних правонарушителей, на женщин и инвалидов.

На основании акта об амнистии, носящего нормативный характер, в отношении подпадающих под ее действие лиц выносятся: постановление об отказе в возбуждении уголовного дела; о прекращении производства по возбужденному уголовному делу; постановление суда об освобождении лица от дальнейшего отбывания наказания и другие процессуальные акты.

Указанные документы являются юридическим основанием для исполнения предписаний акта амнистии в отношении конкретных лиц.

Помилование имеет более конкретную направленность, так как осуществляется в отношении индивидуально определенного лица после вступления обвинительного приговора в законную силу. Акт помилования издается Президентом РК. Учитывая специфическую сторону такой деятельности Президента РК, как помилование, в его Администрации функционирует Комиссия по вопросам помилования при Президенте РК.

Деятельность указанной Комиссии регламентируется Положением, утвержденным Указом Президента РК от 5 июля 2006 года. Рабочим органом Комиссии является Отдел по вопросам правоохранительной и судебной систем Администрации Президента РК, который осуществляет:

1. предварительное рассмотрение представленных материалов о помиловании, подготовку необходимых материалов для рассмотрения Комиссией и Президентом РК;
2. контроль над своевременным исполнением указом Главы государства о помиловании;
3. обобщение практики применения помилования;
4. иные полномочия, предусмотренные Положением об Администрации Президента РК и Положением о Комиссии.

При помиловании лицо, осужденное за преступление, может быть освобождено от дальнейшего отбывания наказания либо назначенное ему наказание может быть заменено более мягким видом наказания, либо такое лицо может быть освобождено от дополнительного вида наказания. С лица, отбывшего наказание, актом помилования может быть снята судимость.

Вопросы для самоконтроля.

1. В чем суть замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания?
2. Чем отличается акт амнистии от помилования?
3. Кем осуществляется помилование?
4. Можно ли применить акт помилования в отношении лиц, совершивших тяжкие и особо тяжкие преступления?

ГЛАВА VI. ПРАВОВЫЕ ПОСЛЕДСТВИЯ СУДИМОСТИ

6.1 Понятие судимости и ее погашение и снятие.

Уголовный кодекс РК четко определил правовую природу, сущность и уголовно-правовые последствия судимости, начальные и конечные моменты признания лица судимым.

По приговору суда лицу, совершившему преступление, назначается наказание, которое порождает для осужденного специфическое правовое состояние – судимость.

Таким образом, судимость удостоверяет факт назначения виновному лицу уголовного наказания.

Лицо, осужденное за совершение преступления, считается судимым со дня вступления обвинительного приговора суда в законную силу до момента погашения или снятия судимости. Судимость учитывается при определении рецидива преступлений, опасного рецидива преступлений и при назначении наказания.

Лицо, освобожденное от наказания, а также осужденное за совершение уголовного проступка, признается не имеющим судимости.

Как было уже отмечено, судимость, предусматривающая изменение правового статуса лица, длится в течение установленного уголовным законом времени. Истечение указанного в уголовном законе времени прекращает судимость как особое правовое состояние лица, подвергшегося судом наказанию.

В некоторых случаях судимость завершается с момента отбытия наказания (при отбытии военнослужащими наказаний в виде содержания в дисциплинарной воинской части, ограничения по военной службе или ареста), в отношении условно осужденных – по истечении испытательного срока, но во многих случаях судимость сохраняется до истечения установленных законом сроков.

Уголовный закон устанавливает два способа прекращения судимости: 1) погашение; 2) снятие.

Погашение и снятие судимости означает, что она утрачивает свое юридическое значение, и, следовательно, лицо не может больше подвергаться правоограничениям. В частности, при совершении лицом нового преступления прежнее не может рассматриваться как обстоятельство, отягчающее ответственность, либо квалифицирующий признак конкретного состава преступления.

Погашение и снятие судимости как два предусмотренных законом способа ее прекращения в одинаковой мере ликвидируют или аннулируют все правовые последствия, связанные с судимостью. Однако эти понятия следует отличать друг от друга.

Погашение судимости – это автоматическое ее прекращение без принятия каких-либо юридических актов, по истечении определенных, установленных в Уголовном кодексе РК, сроков.

Снятие судимости означает ее прекращение только после вступления в законную силу постановления суда по данному вопросу в отношении конкретного человека.

Судимость погашается:

1. в отношении лиц, условно осужденных, – по истечении срока пробационного контроля;
2. в отношении лиц, осужденных к более мягким видам наказаний, чем лишение свободы, – по фактическому отбытию наказания;
3. в отношении лиц, осужденных к лишению свободы за преступления небольшой или средней тяжести, – по истечении трех лет после отбытия наказания;
4. в отношении лиц, осужденных к лишению свободы за тяжкие преступления, – по истечении шести лет после отбытия наказания;
5. в отношении лиц, осужденных к лишению свободы за особо тяжкие преступления, – по истечении восьми лет после отбытия наказания.

Если осужденный в установленном законом Республики Казахстан порядке был досрочно освобожден от отбывания наказания или неотбытая часть наказания была заменена более мягким

видом наказания, то срок погашения судимости исчисляется исходя из фактически отбытого срока наказания с момента освобождения от отбывания основного и дополнительного видов наказаний.

Если наряду с основным наказанием лицу назначалось по приговору суда дополнительное наказание, то срок погашения судимости исчисляется с момента отбытия основного и дополнительного видов наказаний.

В случаях назначения дополнительного наказания в виде лишения права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью пожизненно срок погашения судимости исчисляется с момента отбытия основного вида наказаний.

При осуждении лица по совокупности уголовных правонарушений или по совокупности приговоров за преступления, относящиеся к различной степени тяжести, судимости погашаются за каждое преступление самостоятельно, при этом сроки погашения исчисляются с момента отбытия наказания по совокупности уголовных правонарушений или совокупности приговоров.

Если осужденный после отбытия наказания вел себя безупречно, то по его ходатайству суд может снять с него судимость до истечения срока погашения судимости. Данная норма не распространяется на лиц, осужденных к лишению свободы за тяжкие или особо тяжкие преступления, а также наказание которым назначено при рецидиве преступлений или опасном рецидиве преступлений.

Если осужденный до истечения срока погашения судимости вновь совершил преступление, течение срока, погашающего судимость, прерывается. Срок погашения судимости по первому преступлению исчисляется заново после фактического отбытия основного и дополнительного видов наказаний за последнее преступление. В этих случаях лицо считается судимым за оба преступления до истечения срока погашения судимости за наиболее тяжкое из них.

Погашение или снятие судимости аннулирует все правовые последствия, связанные с судимостью, за исключением ограничений, установленных назначенным пожизненно дополнительным видом наказания.

Вопросы для самоконтроля.

1. Дайте определение судимости.
2. Что означает погашение и снятие судимости.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

В целом, эффективность в деятельности по использованию уголовно-правового института наказания в борьбе с преступностью в значительной мере определяется практическим применением различных видов наказания.

Главной функцией наказания является защита общественных отношений от преступных посягательств, которая реализуется на основе соблюдения законности, достижения целей наказания, предусмотренных уголовным законодательством РК.

Повышение эффективности деятельности правоприменительных органов Республики Казахстан должно происходить в условиях дальнейшей демократизации института наказания с одновременным применением строгих мер наказания к лицам, виновным в совершении наиболее тяжких преступных посягательств.

Успешное решение этой задачи позволит повысить эффективность правоприменительной деятельности, будет способствовать дальнейшей гуманизации уголовной политики и явится еще одним свидетельством приверженности Казахстана международным стандартам в области защиты прав человека. Вместе с тем, не претендуя на бесспорность выдвигаемых предложений, полагаем целесообразным сделать ряд выводов и предложений, которые, на наш взгляд, имеют теоретическое и практическое значение для развития науки уголовного права, совершенствования действующего законодательства и его применения в части более эффективного регламентирования исследуемой проблематики.

В частности, речь идет о следующих положениях.

Во-первых, в понятие «наказание» должна входить и такая уголовно-правовая категория как «судимость». Поскольку именно судимость удостоверяет факт назначения виновному лицу уголовного наказания. Кроме того, в понятие «наказание» должна входить кара, которая, по единодушному мнению большинства ученых, является сущностью и неотъемлемым свойством любого вида наказания. К тому же, «кара» непосредственно

направлена на претерпевание виновным лицом определенных лишений, связанных с привлечением к уголовной ответственности, назначением и исполнением наказания. В этой связи, представляется возможным дать следующее определение понятию «наказание» - это кара и установленная уголовным законом мера государственного принуждения, применяемая судом к лицу, виновному в совершении преступления, выражающая негативную реакцию государства к лицу, совершившему преступление, следствием которой является судимость.

Во-вторых, предлагается ввести такой вид наказания как «заглаживание причиненного вреда», который мог бы быть использован в качестве, как основного, так и дополнительного вида наказания и четко соответствовал бы достижению одной из целей наказания как «восстановление социальной справедливости».

В-третьих, в современных условиях получило большое распространение применение судами такого вида наказания как «конфискация имущества» и это оправданно и справедливо. Но данный вид наказания применяется только в качестве дополнительного, хотя его перевод в основной вид наказания в дополнительной аргументации не нуждается.

В заключение хотелось бы отметить, что уголовно-правовой институт наказания требует дальнейшего изучения и совершенствования в целях повышения его социально-правовой эффективности.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ

1. План нации – 100 конкретных шагов по реализации пяти институциональных реформ Главы государства Н.А.Назарбаева (2015 г.) // Казахстанская правда. – 2015. – 26 апреля. – http: // www.kazpravda.kz.
2. Джекебаев У.С. Основные принципы уголовного права Республики Казахстан (Сравнительный комментарий к книге Дж.Флетчера и А.В.Наумова «Основные концепции современного уголовного права»). – Алматы: Жеті Жарғы, 2001.
3. Уголовное право России. Общая часть: Учебник / Отв. ред.Б.В.Здравомыслов. – М.: Юрист, 1996.
4. Ссылки на Уголовный кодекс и уголовное законодательство РК имеют ввиду Уголовный кодекс Республики Казахстан от 3 июля 2014 г. № 226-V // Справочная правовая система ЮРИСТ: ТОО «Компания ЮрИнфо».
5. Всеобщая декларация прав человека (принята на третьей сессии Генеральной ассамблеи ООН 10 декабря 1948 г.) // Справочная правовая система ЮРИСТ. Версия 4.2.: ТОО «Компания ЮрИнфо», 1998 – 2005.
6. Чукмаитов Д.С. Применение уголовного наказания в целях предупреждения рецидивных преступлений. – Алматы: ТОО «Баспа», 1997.
7. Уголовное право. Общая часть: Учебник для ВУЗов. – М.: Юрид.лит., 1994.
8. Никифоров Б.С. Проблемы уголовного наказания // Материалы теоретической конференции по вопросам советского исправительно-трудового права. – М.: МГУ, 1957.
9. Утевский Б.С. Вопросы теории исправительно-трудового права и практики его применения // Материалы теоретической конференции по вопросам советского исправительно-трудового права. – М.: МГУ, 1957.

10. Шаргородский М.Д. Наказание, его цели и эффективность. – Л.: ЛГУ, 1973.
11. Герцензон А.А. Об основах уголовного законодательства Союза ССР и союзных республик. – М.: Юрид.лит., 1958.
12. Пионтковский А.А. Основные аспекты теории наказания // Советское государство и право. – 1969. - № 7.
13. Ременсон А.Л. Является ли кара целью уголовного наказания ? // сб.трудов Томского ун-та. – Томск, 1959. – С.120;
14. Уголовное право (Общая часть). Учебник /Под ред.Н.И.Ветрова, Ю.И.Ляпунова. – М.: Новый Юрист, 1997.
15. Таганцев Н.С. Русское уголовное право. – Т.2. – М.: Наука, 1994.
16. Шнайдер Г.Й. Криминология. – М.: Юрид.лит., 1994.
17. Сборник постановлений Пленума Верховного Суда РК (КазССР), 1961-1997. – Алматы: Санат, 1997. – С.236.
18. Ссылки на Уголовный кодекс и уголовное законодательство РК имеют ввиду Уголовный кодекс Республики Казахстан от 3 июля 2014 г. № 226-V // Справочная правовая система ЮРИСТ: ТОО «Компания ЮрИнфо».
19. Конституция Республики Казахстан (принята на республиканском референдуме 30 августа 1995 г.) // Справочная правовая система ЮРИСТ. Версия 4.2.: ТОО «Компания ЮрИнфо», 1998 – 2005.

Ещанов Алмаз Шукирович

УГОЛОВНО-ПРАВОВОЙ ИНСТИТУТ НАКАЗАНИЯ (КОММЕНТАРИЙ)

Учебно-практическое пособие

Подписано в печать 04.05.2018 г.
Формат 84x108/16.
Гарнитура Times New Roman
Бумага офсетная. Печать офсетная.
Тираж 1700 экз.

ТОО «Дәме»
г. Астана, ул. Т. Бигельдинова, 10
Тел.: 42-54-67