

КОММЕНТАРИЙ К УГОЛОВНОМУ КОДЕКСУ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

НАУЧНО-ПРАКТИЧЕСКИЙ

(Постатейный)

2-е издание,
переработанное и дополненное

**Под редакцией
заслуженного деятеля науки РФ,
доктора юридических наук, профессора
С.В. ДЬЯКОВА,
доктора юридических наук, профессора
Н.Г. КАДНИКОВА**

Авторский коллектив:

Ветров Н.И., заслуженный деятель науки РФ, доктор юридических наук, профессор - гл. 14, 20 (ст. ст. 151, 153 - 157)

Дайшутов М.М., кандидат юридических наук - ст. ст. 14 - 16 (в соавторстве с доктором юридических наук, профессором Н.Г. Кадниковым)

Дашков Г.В., заслуженный деятель науки РФ, доктор юридических наук, профессор - гл. 13, 15, 25

Динека В.И., доктор юридических наук, профессор - гл. 4, 23, 30, 34

Дмитренко А.П., доктор юридических наук, доцент - гл. 8 (в соавторстве с доктором юридических наук, профессором Н.Г. Кадниковым), 11 (ст. 76.1), 18

Дьяков С.В., заслуженный деятель науки РФ, доктор юридических наук, профессор - гл. 6, 24 (ст. ст. 205 - 205.2), 29 (ст. 275 в соавторстве с кандидатом юридических наук, доцентом С.О. Базылиным, ст. 277 в соавторстве с С.В. Токмаковым)

Ерасов А.М., кандидат юридических наук, доцент - гл. 9, 10 (в соавторстве с доктором юридических наук, профессором Н.Г. Кадниковым), 11 (в соавторстве с кандидатом юридических наук, профессором Г.Г. Криволаповым), 22 (ст. ст. 171 - 178, 185.6), 24 (ст. 217.1)

Кабурнеев Э.В., доктор юридических наук, доцент - гл. 16 (в соавторстве с доктором юридических наук, профессором Н.Г. Кадниковым)

Кадников Н.Г., доктор юридических наук, профессор - гл. 3 (ст. ст. 14 - 16 в соавторстве с кандидатом юридических наук М.М. Дайшутовым), 5, 7, 8 (в соавторстве с доктором юридических наук, доцентом А.П. Дмитренко), 10 (в соавторстве с кандидатом юридических наук, доцентом А.М. Ерасовым), 12, 15.1, 16 (в соавторстве с доктором юридических наук, доцентом Э.В. Кабурнеевым), 17, 19, 20 (ст. 151.1), 22 (ст. ст. 169, 170, 179 - 187, 190, 192, 193, 195 - 199.2), 24 (ст. 210), 27

Коробейников Б.В., заслуженный деятель науки РФ, доктор юридических наук, профессор - гл. 31, 32

Криволапов Г.Г., кандидат юридических наук, профессор - гл. 1 (ст. 8), 3 (ст. ст. 17, 18), 11 (в соавторстве с кандидатом юридических наук, доцентом А.М. Ерасовым), 24 (ст. ст. 206 - 209, 211 - 226, 227), 33

Ляпунов Ю.И., заслуженный деятель науки РФ, доктор юридических наук, профессор - гл. 1 (ст. ст. 1 - 7), 2, 21, 26

Русскевич Е.А., кандидат юридических наук - гл. 22 (ст. ст. 189, 191, 194), 25 (ст. ст. 226.1, 229.1, 240 - 242.2), 27 (ст. 271.1), 28 (ст. ст. 272 - 274)

Федоров А.В., заслуженный юрист РФ, кандидат юридических наук, профессор - гл. 25 (ст. 234)

ПРЕДИСЛОВИЕ (ВВЕДЕНИЕ)

Предлагаемый научно-практический комментарий подготовлен коллективом авторов с учетом обновленного уголовного законодательства, принятия Федерального закона "О полиции", ряда других законов и подзаконных нормативно-правовых актов.

В комментарии учтены разъяснения, данные во всех действующих постановлениях Пленумов Верховных судов СССР, РСФСР и РФ. Особое внимание обращено на научно-практический комментарий соответствующих глав и статей УК РФ с учетом самых последних Постановлений Пленума Верховного Суда РФ: от 21 апреля 2009 г. N 8 "О судебной практике условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания"; от 29 октября 2009 г. N 20 "О некоторых вопросах судебной практики назначения и исполнения уголовного наказания"; от 7 апреля 2011 г. N 6 "О практике применения судами принудительных мер медицинского характера"; от 1 февраля 2011 г. N 1 "О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних" (с изменением, внесенным Постановлением Пленума от 9 февраля 2012 г. N 3); от 10 июня 2010 г. N 12 "О судебной практике рассмотрения уголовных дел об организации преступного сообщества (преступной организации) или участия в нем (ней)"; от 23 ноября 2010 г. N 26 "О некоторых вопросах применения судами законодательства об уголовной ответственности в сфере рыболовства и сохранения водных биологических ресурсов"; от 28 июня 2011 г. N 11 "О судебной практике по уголовным делам о преступлениях экстремистской направленности"; от 9 февраля 2012 г. N 1 "О некоторых вопросах судебной практики по уголовным делам о преступлениях террористической направленности"; от 27 сентября 2012 г. N 19 "О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление".

Уголовное законодательство в последние годы постоянно обновляется и дополняется. В настоящее время вновь обсуждаются поправки в УК РФ, принятие которых потребует их дальнейшего анализа, что будет сделано в последующих изданиях комментария.

Авторы надеются, что комментарий будет полезен для сотрудников правоприменительных органов, преподавателей, научных работников, студентов, слушателей и аспирантов юридических вузов.

Ответственные редакторы:
заслуженный деятель науки РФ,
доктор юридических наук, профессор
С.В.Дьяков,
доктор юридических наук, профессор
Н.Г.Кадников

13 июня 1996 года

№ 63-ФЗ

УГОЛОВНЫЙ КОДЕКС РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

(в ред. Федеральных законов от 27.05.1998 N 77-ФЗ, от 25.06.1998 N 92-ФЗ,
от 09.02.1999 N 24-ФЗ, от 09.02.1999 N 26-ФЗ, от 15.03.1999 N 48-ФЗ,
от 18.03.1999 N 50-ФЗ, от 09.07.1999 N 156-ФЗ, от 09.07.1999 N 157-ФЗ,

от 09.07.1999 N 158-ФЗ, от 09.03.2001 N 25-ФЗ, от 20.03.2001 N 26-ФЗ,
от 19.06.2001 N 83-ФЗ, от 19.06.2001 N 84-ФЗ, от 07.08.2001 N 121-ФЗ,
от 17.11.2001 N 144-ФЗ, от 17.11.2001 N 145-ФЗ, от 29.12.2001 N 192-ФЗ,
от 04.03.2002 N 23-ФЗ от 14.03.2002 N 29-ФЗ, от 07.05.2002 N 48-ФЗ,
от 07.05.2002 N 50-ФЗ, от 25.06.2002 N 72-ФЗ, от 24.07.2002 N 103-ФЗ,
от 25.07.2002 N 112-ФЗ, от 31.10.2002 N 133-ФЗ, от 11.03.2003 N 30-ФЗ,
от 08.04.2003 N 45-ФЗ, от 04.07.2003 N 94-ФЗ, от 04.07.2003 N 98-ФЗ
от 07.07.2003 N 111-ФЗ, от 08.12.2003 N 162-ФЗ, от 08.12.2003 N 169-ФЗ,
от 21.07.2004 N 73-ФЗ, от 21.07.2004 N 74-ФЗ, от 26.07.2004 N 78-ФЗ,
от 28.12.2004 N 175-ФЗ, от 28.12.2004 N 187-ФЗ, от 21.07.2005 N 93-ФЗ,
от 19.12.2005 N 161-ФЗ, от 05.01.2006 N 11-ФЗ, от 27.07.2006 N 153-ФЗ,
от 04.12.2006 N 201-ФЗ, от 30.12.2006 N 283-ФЗ, от 09.04.2007 N 42-ФЗ,
от 09.04.2007 N 46-ФЗ, от 10.05.2007 N 70-ФЗ, от 24.07.2007 N 203-ФЗ,
от 24.07.2007 N 211-ФЗ, от 24.07.2007 N 214-ФЗ, от 04.11.2007 N 252-ФЗ,
от 01.12.2007 N 318-ФЗ, от 06.12.2007 N 333-ФЗ, от 06.12.2007 N 335-ФЗ,
от 14.02.2008 N 11-ФЗ, от 08.04.2008 N 43-ФЗ, от 13.05.2008 N 66-ФЗ,
от 22.07.2008 N 145-ФЗ, от 25.11.2008 N 218-ФЗ, от 22.12.2008 N 272-ФЗ,
от 25.12.2008 N 280-ФЗ, от 30.12.2008 N 321-ФЗ, от 13.02.2009 N 20-ФЗ,
от 28.04.2009 N 66-ФЗ, от 03.06.2009 N 106-ФЗ, от 29.06.2009 N 141-ФЗ,
от 24.07.2009 N 209-ФЗ, от 27.07.2009 N 215-ФЗ, от 29.07.2009 N 216-ФЗ,
от 30.10.2009 N 241-ФЗ, от 03.11.2009 N 245-ФЗ, от 09.11.2009 N 247-ФЗ,
от 17.12.2009 N 324-ФЗ, от 27.12.2009 N 377-ФЗ, от 29.12.2009 N 383-ФЗ,
от 21.02.2010 N 16-ФЗ, от 29.03.2010 N 33-ФЗ, от 05.04.2010 N 48-ФЗ,
от 07.04.2010 N 60-ФЗ, от 06.05.2010 N 81-ФЗ, от 19.05.2010 N 87-ФЗ,
от 19.05.2010 N 92-ФЗ, от 17.06.2010 N 120-ФЗ, от 01.07.2010 N 147-ФЗ,
от 22.07.2010 N 155-ФЗ, от 27.07.2010 N 195-ФЗ, от 27.07.2010 N 197-ФЗ,
от 27.07.2010 N 224-ФЗ, от 04.10.2010 N 263-ФЗ, от 04.10.2010 N 270-ФЗ,
от 29.11.2010 N 316-ФЗ, от 09.12.2010 N 352-ФЗ, от 23.12.2010 N 382-ФЗ,
от 23.12.2010 N 388-ФЗ, от 28.12.2010 N 398-ФЗ, от 28.12.2010 N 427-ФЗ,
от 29.12.2010 N 442-ФЗ, от 07.03.2011 N 26-ФЗ, от 06.04.2011 N 66-ФЗ,
от 04.05.2011 N 97-ФЗ, от 11.07.2011 N 200-ФЗ, от 20.07.2011 N 250-ФЗ,
от 21.07.2011 N 253-ФЗ, от 21.07.2011 N 257-ФЗ, от 07.11.2011 N 304-ФЗ,
от 21.11.2011 N 329-ФЗ, от 06.12.2011 N 401-ФЗ, от 07.12.2011 N 419-ФЗ,
от 07.12.2011 N 420-ФЗ, от 29.02.2012 N 14-ФЗ, от 01.03.2012 N 18-ФЗ,
от 05.06.2012 N 54-ФЗ, от 10.07.2012 N 106-ФЗ, от 10.07.2012 N 107-ФЗ,
от 20.07.2012 N 121-ФЗ, от 28.07.2012 N 141-ФЗ, от 16.10.2012 N 172-ФЗ,
от 12.11.2012 N 190-ФЗ, от 29.11.2012 N 207-ФЗ, от 03.12.2012 N 231-ФЗ,
от 30.12.2012 N 306-ФЗ, от 30.12.2012 N 308-ФЗ, от 30.12.2012 N 312-ФЗ,
с изм., внесенными Постановлениями Конституционного Суда РФ
от 27.05.2008 N 8-П, от 13.07.2010 N 15-П)

ОБЩАЯ ЧАСТЬ

Раздел I. УГОЛОВНЫЙ ЗАКОН

Глава 1. ЗАДАЧИ И ПРИНЦИПЫ УГОЛОВНОГО КОДЕКСА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Статья 1. Уголовное законодательство Российской Федерации

Комментарий к [статье 1](#)

1. Уголовное законодательство Российской Федерации - это законодательная форма закрепления юридических норм (правил поведения) российского уголовного права. Уголовное право является фундаментальной отраслью права, неотъемлемой составной частью правовой системы Российского государства. Оно наряду с уголовно-процессуальным и уголовно-исполнительным правом образует так называемый уголовно-правовой комплекс, составляющий

юридическую основу борьбы с преступностью.

Правовыми средствами охраны от преступных посягательств новых общественных отношений, возникших и функционирующих в современной России, являются нормы действующего уголовного законодательства, на основании которых суд применяет к правонарушителям меры государственного принуждения. Умелое и решительное использование в необходимых случаях силы уголовного закона, заложенных в нем обще- и специально-предупредительных, а также воспитательных возможностей - эффективное средство в борьбе с преступностью, укреплении правопорядка, защите прав, свобод и законных интересов граждан.

2. Уголовное право, нормы которого закрепляются в статьях УК РФ, будучи самостоятельной отраслью российского права, имеет свои особые, только ему присущие предмет и метод правового регулирования, которые выделяют и отличают его от иных отраслей, образующих единую, целостную и сбалансированную правовую систему государства. В качестве **предмета правового регулирования** выступают социально негативные (вредные, отрицательные) фактические общественные отношения, которые возникают в момент совершения преступления между лицом, его совершившим, и государством в лице его компетентных органов (дознания, следствия, прокуратуры, суда). Эти конфликтные фактические отношения, порожденные преступлением (юридический факт), будучи урегулированными нормой (или нормами) уголовного права, приобретают юридическую форму уголовных правоотношений или, как их называют иначе, уголовно-правовых отношений. Они по своей природе имеют регулятивный и охранительный характер и соотносятся с уголовной ответственностью (см. [комментарий к ст. 8 УК РФ](#)) в том смысле, что последняя возникает, реализуется и прекращается в рамках функционирования уголовных правоотношений. Вне их она реализоваться вообще не может. В силу этого следует признать несостоятельным высказанное в литературе мнение о том, что уголовное право не имеет своего собственного предмета правового регулирования. Подобная позиция далека от действительности ввиду того, что любая отрасль права, лишенная регулятивного, организующего начала, - это социальная бессмыслица, так как при таком положении подрывается сама основа существования права как необходимого инструмента упорядочения определенных общественных отношений. Право, как известно, является одним из важнейших средств социального управления. Но право, которое ничего не регулирует, не направляет поведение людей, изначально утрачивает это свое основное качество, лишается всякого разумного смысла, поскольку не выполняет никакой функциональной роли.

Именно в функции регулирования проявляются служебная роль, социальное предназначение уголовного права как совокупности охранительных по своей сути и направленности юридических норм.

3. Уголовное право наряду с регулированием, а точнее, посредством регулирования, выполняет и другую важнейшую функцию - функцию охраны наиболее важных и ценных общественных отношений, поступательное развитие которых обеспечивает прогресс российского общества во всех основных сферах его жизнедеятельности - социальной, экономической, политической и духовной. Следовательно, правомерно и обоснованно выделение в качестве самостоятельного и второго обязательного предмета уголовного права **предмета охраны**, содержание которого, в отличие от первого, составляет совокупность социально полезных, жизненно важных общественных отношений. В их упорядочении и нормальном функционировании кровно заинтересованы граждане, общество и государство. Именно поэтому они и защищаются уголовным правом от преступных посягательств.

Таким образом, российское уголовное законодательство имеет два относительно самостоятельных, но одновременно теснейшим образом связанных друг с другом предмета: 1) предмет регулирования и 2) предмет охраны (правовой защиты).

4. Охранительная функция российского уголовного законодательства решается двояким путем. Во-первых, сам факт издания (опубликования) уголовного закона, содержащего веление или запрет определенного общественно опасного поведения под угрозой применения карательных санкций за нарушение гражданином общеобязательного предписания, оказывает превентивное (предупредительное) воздействие на неустойчивых адресатов правовой нормы, удерживая их от

поступков, могущих причинить вред правоохраняемым интересам. Во-вторых, функция охраны системы указанных общественных отношений реализуется в процессе регулирования социально ущербных, вредных отношений, возникших вследствие совершения преступления.

Метод регулирования этих особых отношений состоит в реальном использовании уголовно-правовых средств борьбы с наиболее опасными правонарушениями - преступлениями. В качестве таких средств выступают нормы уголовного законодательства, применение которых влечет, как правило, определенные юридические последствия - привлечение к уголовной ответственности, уголовное наказание, назначаемое виновному лицу судом, и судимость.

Реализация охранительной функции (основного назначения уголовного законодательства) достигается методом принудительного воздействия на преступников путем использования специфических средств государственно-правового принуждения в виде мер уголовного наказания и иных мер уголовно-правового характера, предусмотренных законом, в целях восстановления социальной справедливости, а также исправления осужденного и предупреждения совершения новых преступлений (см. [комментарий к ст. 43 УК РФ](#)).

Таким образом, охранительная функция уголовного законодательства Российской Федерации получает форму реального бытия в осуществлении функции регулятивной. В этом и проявляется диалектическая связь регулирования и охраны, реализация которых предопределяет социальное предназначение уголовного законодательства как составной части правовой системы Российского государства. В этом смысле формула "уголовное законодательство, регулируя, охраняет" предельно точно отражает смысл и суть рассматриваемого процесса.

Наряду с охранительной российскому уголовному праву органически присущи также предупредительная и воспитательная функции.

5. Уголовное законодательство состоит из Уголовного [кодекса](#) Российской Федерации, т.е. содержание законодательства полностью воплощено в нем. Уголовно-правовые нормы не могут содержаться ни в каком другом федеральном законодательном акте. Уголовное законодательство, следовательно, является единственным и исключительным источником российского уголовного права: ни иные федеральные законы, ни указы Президента РФ, ни тем более подзаконные нормативные акты органов государственной власти не могут устанавливать преступность и наказуемость общественно опасных деяний, любые иные общие положения, связанные с уголовной ответственностью гражданина.

6. Исходя из этого принципиального положения, Уголовный [кодекс](#) РФ провозглашает, что вновь принятые законы подлежат обязательному включению в настоящий Кодекс. В практическом плане из этого важного положения следует, что ни один из вновь принятых Федеральным Собранием РФ уголовных законов не может ни действовать, ни применяться уполномоченными государством органами сам по себе, вне и помимо соответствующих статей [УК](#) РФ. Значимость и исключительная важность этого нового законодательного предписания определяется рядом факторов. Во-первых, действие единого полностью кодифицированного уголовно-правового акта способствует укреплению режима законности в правоприменительном процессе. Сосредоточение всех без исключения уголовных законов государства в одном-единственном акте обеспечивает четкую и правильную ориентацию всех правоохранительных органов в информационной базе борьбы с преступностью, а также, что крайне важно, и граждан в вопросах о том, что уголовный закон запрещает под угрозой наказания и тем самым усиливает общепреventивное воздействие уголовно-правового запрета на неустойчивых членов общества. Во-вторых, отмеченная новация сводит информационную базу о преступности или неправомерности поведения человека всего к одному и единственному (а не к нескольким, как это было раньше) официальному источнику в виде кодифицированного, внутренне согласованного и системного законодательного акта - действующему Уголовному [кодексу](#) РФ (далее - [УК](#)), что, несомненно, способствует формированию и развитию общественного правового сознания. Нельзя в связи с этим не отметить и того значимого с точки зрения правильного правоприменения обстоятельства, что новое положение об обязательности включения вновь принимаемых законов в Уголовный [кодекс](#) сразу вводит их в систему его норм и тем самым обеспечивает системную и логическую связь таких законов с соответствующими положениями действующего уголовного законодательства.

Известно, что общеобязательное правило поведения устанавливается не одной отдельно взятой статьей УК, а всегда несколькими его статьями, относящимися как к **Особенной**, так и к **Общей частям** (например, положения, регламентирующие признаки субъекта преступления, вины, приготовления, покушения на преступление, соучастия, совокупности, рецидива преступлений и т.д.). Понятно, что новый закон, конструирующий тот или иной состав преступления, можно правильно уяснить, истолковать, а следовательно, и безусловно точно применить только в органической связи и неразрывном системном единстве его признаков с признаками других надлежащих статей действующего Уголовного кодекса РФ, что создает дополнительную гарантию обеспечения режима законности в правоприменительном процессе, существенно облегчает квалификацию деяний.

7. **Часть 2 ст. 1** УК устанавливает, что комментируемый Уголовный кодекс РФ основывается на **Конституции** Российской Федерации и общепризнанных принципах и нормах международного права.

Конституция - основополагающий закон Российского государства. Она составляет юридическую базу всех отраслей российского права, всей правовой системы Российской Федерации. Конституция Российской Федерации, как провозглашается в **п. 1 ст. 15**, имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории государства. Законы и иные правовые акты, принимаемые в Российской Федерации, не должны противоречить Конституции РФ.

Уголовный кодекс РФ во всех своих разделах, главах, отдельных институтах и их положениях полностью опирается на положения **Конституции** Российской Федерации. Прежде всего это относится к определению иерархии социальных ценностей общества, поставленных под охрану уголовного закона, первое место в которой занимают права и свободы человека и гражданина (**ст. 2** УК). Это положение нового УК полностью соответствует гл. 2 Конституции РФ "Права и свободы человека и гражданина", **ст. 18**, в которой торжественно провозглашается: "Права и свободы человека и гражданина являются непосредственно действующими. Они определяют смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной власти, местного самоуправления и обеспечиваются правосудием".

Следует констатировать, что в развитие системы норм **гл. 2** Конституции Российской Федерации Уголовный кодекс содержит большую совокупность норм (53 статьи), которые объединены в **раздел VII** "Преступления против личности", поставленный в системе **Особенной части** УК на первое место и в свою очередь подразделенный на пять самостоятельных, но тесно связанных друг с другом глав, сгруппированных по критерию единства интегрированного надгруппового объекта уголовно-правовой охраны, в качестве которого выступает личность. Это главы: **16** - "Преступления против жизни и здоровья", **17** - "Преступления против свободы, чести и достоинства личности", **18** - "Преступления против половой неприкосновенности и половой свободы личности", **19** - "Преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина" и **20** - "Преступления против семьи и несовершеннолетних". При этом если внимательно изучить весь массив нормативного материала **Особенной части** УК, то легко обнаружится, что подавляющее большинство его норм так или иначе в конечном счете связано с уголовно-правовой защитой интересов личности, ибо, говоря емкой законодательной формулой **Конституции** РФ, "права и свободы человека и гражданина... определяют смысл, содержание и применение законов".

Несомненно, что и принципы Уголовного кодекса не только вытекают, но в ряде случаев и непосредственно базируются на соответствующих положениях Конституции Российской Федерации, например, принцип равенства граждан перед законом (**ст. 4** УК, **ст. 19** Конституции РФ).

И еще на одно обстоятельство, свидетельствующее о тесной связи **Конституции** РФ и уголовного законодательства, нельзя не обратить внимания: нет ни одного конституционного института, будь то основы конституционного строя Российской Федерации, ее федеративного устройства, судебной власти, местного самоуправления и т.д., который бы не был взят под надежную охрану нового Уголовного кодекса, т.е. не получил бы в его нормативном содержании

свое специфическое отражение и преломление, свойственное данной отрасли российского права, исходя из особенностей предмета его правового регулирования.

8. **Часть 2 ст. 1** УК, строго говоря, также основана на конституционном положении, впервые признающем приоритетное значение международных юридических категорий, согласно которому общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора (**п. 4 ст. 15** Конституции Российской Федерации). К числу таковых в интересующей нас области относятся, например, международные договоры (конвенции) о запрещении производства и применения биологического оружия, химического оружия, правил ведения войны, обращения с военнопленными, об угоне самолетов, пиратстве, рабстве и многие другие.

Придавая исключительную важность указанным правовым категориям, Пленум Верховного Суда РФ в **Постановлении** от 10 октября 2003 г. № 5 "О применении судами общей юрисдикции общепризнанных норм и принципов международного права и международных договоров Российской Федерации" разъяснил: "Под общепризнанными принципами международного права следует понимать основополагающие императивные нормы международного права, принимаемые и признаваемые международным сообществом государств в целом, отклонение от которых недопустимо. К таким принципам, в частности, относится принцип добросовестного выполнения международных обязательств.

Под общепризнанной нормой международного права следует понимать правило поведения, принимаемое и признаваемое международным сообществом государств в целом в качестве юридически обязательного.

Международные договоры Российской Федерации наряду с общепризнанными принципами и нормами международного права являются составной частью ее правовой системы".

Применительно к российскому уголовному праву есть одна очень важная особенность применения международных правовых норм. Она состоит в следующем. Международные договоры, нормы которых предусматривают признаки составов уголовно наказуемых деяний, не могут применяться судами непосредственно, поскольку такими договорами прямо устанавливается обязанность государств обеспечить предусмотренные договором обязательства путем установления наказуемости определенных преступлений внутренним (национальным) законом (например, Единая **конвенция** о наркотических средствах 1961 г., Международная **конвенция** о борьбе с захватом заложников 1979 г., **Конвенция** о борьбе с незаконным захватом воздушных судов 1970 г.).

Это положение обусловлено **ст. 54** и **п. "о" ст. 71** Конституции РФ, а также **ст. 8** УК, согласно которым уголовной ответственности в России подлежит лицо, совершившее деяние, содержащее все признаки состава преступления, предусмотренного Уголовным кодексом РФ. В связи с этим международно-правовые нормы, предусматривающие признаки составов преступлений, должны применяться судами Российской Федерации в тех случаях, когда норма УК РФ прямо не устанавливает необходимость применения международного договора Российской Федерации (например, **ст. ст. 355** и **356** УК).

Статья 2. Задачи Уголовного кодекса Российской Федерации

Комментарий к **статье 2**

1. В системе норм уголовного законодательства Российской Федерации **ст. 2** УК играет исключительно важную роль. Она, по существу, раскрывает основное предназначение уголовного права, его служебную роль, которые, по определению закона, состоят в охране от преступных посягательств наиболее значимых социальных ценностей личности, общества и государства. **Статья 2** УК говорит не о функциях Уголовного кодекса, а о его задачах. В этом нельзя усмотреть какого-либо противопоставления или принципиального различия между указанными терминами.

Под функцией в философии понимается внешнее проявление свойств какого-либо объекта в данной системе отношений. Имея в виду это общее определение применительно к комментируемой [статье](#) УК, речь должна идти об уголовном праве в структуре более широкого, внутренне согласованного образования - правовой системы Российского государства. Внешним проявлением уголовного права является реализация его функций, в первую очередь охранительной и предупредительной, посредством фактического осуществления задач, поставленных законодателем перед данной отраслью права, о которых говорится в [ст. 2](#) УК. И наоборот, осуществление стоящих перед уголовным законодательством задач и есть одновременно реализация его функций. Задачи и функции отрасли права соотносятся и неразрывно связаны друг с другом, что дает основание с известными оговорками рассматривать их как совпадающие понятия, поскольку основное назначение функции - максимально полно обеспечить реализацию задач.

2. Анализируя [ст. 2](#) УК, необходимо отметить, что по сравнению с одноименной [ст. 1](#) ранее действовавшего УК 1960 г. в ее содержании произошли принципиальные важные изменения. Они состоят в том, что комментируемая статья переориентирована на совершенно иную шкалу социальных ценностей, поставленных под охрану уголовного закона, в иерархии которых человек и гражданин, его права и свободы в соответствии с международно принятыми аксиологическими оценками поставлены на первое место, занимают самую высокую ступень, признаются приоритетным объектом правовой защиты от преступных посягательств.

Кроме этого, в развитие гуманистической направленности нового российского законодательства в [ст. 2](#) УК провозглашается, что одной из его задач является "обеспечение мира и безопасности человечества". Эта благородная задача, в частности, решается посредством установления строгой ответственности за такие, например, преступления, как планирование, подготовка, развязывание или ведение агрессивной войны ([ст. 353](#)), публичные призывы к развязыванию агрессивной войны ([ст. 354](#)), производство или распространение оружия массового уничтожения ([ст. 355](#)), геноцид и экоцид ([ст. ст. 357, 358](#)) и другие составы, предусмотренные [гл. 34](#) УК - "Преступления против мира и безопасности человечества".

3. В предельно сжатых, но вместе с тем емких и четких формулах в [ч. 1 ст. 2](#) УК раскрываются, по существу, основные блоки системы многообразных общественных отношений, составляющих объекты уголовно-правовой охраны, или, что то же самое, поставленных под защиту норм уголовного законодательства Российской Федерации. В качестве таких объектов закон называет: а) права и свободы человека и гражданина; б) собственность; в) общественный порядок; г) общественную безопасность; д) окружающую среду; е) конституционный строй Российской Федерации.

Каждый из названных объектов правовой охраны по своему содержанию и социальной сущности представляет собой относительно однородную общность отдельных групп общественных отношений, которые законодателем в качестве стабильного, научно обоснованного критерия положены в основание систематизации правовых норм по разделам и главам [Особенной части](#) Уголовного кодекса. Более детализированная структура УК РФ позволяет выделить не только групповые (родовые), но и надгрупповые (интегрированные) объекты уголовно-правовой охраны. В качестве последних выступает не одна однородная, а совокупность нескольких схожих, близких друг к другу групп общественных отношений, объединенных, однако, единым стержнем, общим для них началом. Такова, например, сфера экономики ([раздел VIII](#) [Особенной части](#) УК), которая объединяет отношения собственности, отношения в области экономической деятельности и отношения, нарушаемые преступлениями против интересов службы в коммерческих и иных организациях (соответственно [главы 21, 22, 23](#) [Особенной части](#) УК), аналогичным образом с учетом соотношения надгруппового и родовых объектов правовой охраны классифицированы и нормы, предусматривающие ответственность за преступления против личности ([раздел VII](#) УК, содержащий пять самостоятельных глав).

Подобная систематизация нормативного материала в рамках [Особенной части](#) УК является свидетельством не только более совершенной законодательной техники, использующей в нормотворчестве рекомендации науки, но и имеет немаловажное практическое значение, существенно облегчая в процессе квалификации поиск и нахождение единственно необходимой

уголовно-правовой нормы, полностью охватывающей оцениваемое преступление.

4. Под "правами и свободами человека и гражданина" понимаются, конечно, и личные неотъемлемые блага (жизнь, здоровье, честь, достоинство, свобода), которые, как говорится в [ст. 17 Конституции Российской Федерации](#), неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения, а также все законные интересы личности, в том числе и имущественные. Основные из них, составляя правовой статус личности в Российской Федерации, регламентированы в [гл. 2 Конституции РФ](#). Человек, его права, свободы, блага и интересы охраняются уголовным законом независимо от его национальности, гражданства, пола, возраста, дееспособности и правоспособности. Спектр прав и свобод гражданина и человека, гарантированных Конституцией РФ, чрезвычайно широк, но он, разумеется, не исчерпывается лишь непосредственно предусмотренными в ее [гл. 2](#). В частности, гражданин имеет неотъемлемое субсидиарное право на необходимую оборону ([ст. 37 УК](#)) от общественно опасного посягательства, право устранять опасность, непосредственно угрожающую правоохраняемым интересам, путем акта крайней необходимости ([ст. 39 УК](#)), право на обоснованный риск для достижения общественно полезной цели ([ст. 41 УК](#)) и т.д.

5. Собственность как объект уголовно-правовой охраны составляют материальные общественные отношения, составляющие в совокупности экономический базис российского общества, основу его экономической системы. Уголовный закон в равной мере охраняет все формы собственности: государственную, общественную, включая и частную, независимо от того, кто на законных основаниях владеет, пользуется и распоряжается ее материальными, вещественными субстратами. В соответствии с [п. 4 ст. 212 ГК РФ](#) право всех собственников - граждан, юридических лиц Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований - защищается равным образом. Из этого же принципа исходят и нормы [гл. 21 "Преступления против собственности" УК РФ](#).

6. Под общественным порядком как объектом уголовно-правовой охраны следует понимать совокупность общественных отношений, основанных на нормах морали и нравственности, общепризнанных правилах человеческого общежития и обеспечивающих нормальные условия труда, отдыха и быта, участия граждан в межличностных контактах с другими людьми и в иных формах общественной жизни. Надлежащий общественный порядок, кроме того, является необходимым условием, определенной предпосылкой полноценного функционирования практически всех других общественных отношений, непосредственно, т.е. напрямую, не связанных с рассматриваемой социальной категорией, хотя в большей или меньшей степени и зависящей от ее состояния. Общественный порядок в значении социальной категории, будучи урегулированным юридическими нормами различных отраслей права, принимает форму правопорядка.

7. Общественная безопасность - это такое состояние отношений, которое исключает реальную угрозу (опасность) причинения вреда жизни и здоровью человека, материальным объектам собственности в различных сферах совместной жизнедеятельности людей, главным образом в области работы технических средств (транспорт, объекты атомной энергетики, горные и строительные работы, взрывоопасные предприятия) и обращения различных веществ (взрывчатых, легковоспламеняющихся, пиротехнических изделий, радиоактивных материалов и т.д.).

8. Впервые в истории российского уголовного законодательства новый [УК](#) выделяет задачу охраны окружающей среды, что продиктовано современными общественными потребностями, удручающим состоянием природы и расточительным, а порой и хищническим природопользованием, исключительно высоким уровнем экологической преступности. Объектом правовой охраны от экологических преступлений выступает здесь специфическая группа однородных комплексных общественных отношений, сложившихся в обширной сфере взаимодействия общества и природы, которые охватывают отношения по рациональному природопользованию, охране окружающей среды и обеспечению экологической безопасности населения (более подробно см. [п. 1 комментария к ст. 246 УК](#)).

9. И, наконец, последним объектом уголовно-правовой охраны [ч. 1 ст. 2 УК](#) называет

"конституционный строй Российской Федерации". В [комментарии к указанной статье УК](#) вряд ли есть необходимость пространно анализировать составляющие элементы этого сложного по своему содержанию и структуре интегрированного объекта, поскольку они на высшем законодательном уровне подробно раскрыты в [ст. ст. 1 - 16 главы 1 "Основы конституционного строя"](#) Конституции РФ. Достаточно лишь упомянуть, что защите этого важного объекта уголовно-правовой охраны в Особенной части УК посвящена целая глава - гл. 29 "Преступления против основ конституционного строя и безопасности государства", десять статей которой ([ст. ст. 275 - 284](#)) формулируют признаки составов соответствующих преступлений.

10. Впервые, помимо охраны системы общественных отношений, к числу задач [УК РФ](#) закон относит и предупреждение преступлений, имея в виду как общую, так и частную превенцию (см. [комментарий к ст. 43 УК](#)).

11. [Часть 2 ст. 2 УК](#) определяет средства достижения задач Уголовного кодекса РФ, указывая, что для этого он устанавливает основание и принципы уголовной ответственности, круг преступных деяний, а также виды наказаний и иные меры уголовно-правового характера, предусмотренные за их совершение.

По сравнению с ранее действовавшим [УК РСФСР ч. 2 ст. 2 УК 1996 г.](#) вводит в круг правовых средств осуществления его задач нормы не только [Особенной](#), но и [Общей части](#). И это совершенно правильно, ибо нормы особенной части для осуществления указанных выше задач не могут быть реализованы сами по себе, вне их неразрывной связи с соответствующими нормами общей части уголовного законодательства.

И еще одно обстоятельство необходимо отметить. [УК РФ 1996 г.](#) насчитывает почти на 100 статей больше, чем содержалось в [УК РСФСР 1960 г.](#) на момент его принятия. Это не просто количественное сопоставление объема нормативного материала одноименных кодифицированных актов. Оно в значительной мере определяет и качественную характеристику реального осуществления задачи охраны уголовным законом системы социальных ценностей общества. Между количеством и качеством в данном соотношении задач и средств их осуществления имеется прямая зависимость: чем полнее, богаче, совершеннее нормативный материал, составляющий содержание Кодекса, тем шире сфера уголовно-правового регулирования и охраны, тем уже "поле" его пробельности, а в итоге - эффективнее реализация поставленных перед уголовным законодательством задач. [УК РФ 1996 г.](#) по объему своего содержания тяготеет к типу так называемого казуистического уголовного кодекса.

Статья 3. Принцип законности

Комментарий к [статье 3](#)

1. [УК РФ 1996 г.](#) впервые вводит в систему российского уголовного законодательства нормы, декларирующие его принципы. Нормы формулируют пять основных принципов уголовного права: принцип законности, принцип равенства граждан перед законом, принцип вины, принцип справедливости и принцип гуманизма.

В своей совокупности они образуют систему основополагающих принципов, на которых зиждется и которые пронизывают все нормативное содержание уголовного законодательства, от первой и до последней его нормы. При этом, образуя определенную единую и целостную систему, принципы не только тесно связаны, но и взаимодействуют друг с другом и проявляют себя вовне в правоприменительном и правоисполнительном процессах именно как неделимое руководящее начало. Каждый отдельный принцип не действует изолированно сам по себе.

Значимость нормативного закрепления основополагающих фундаментальных принципов в уголовном законе состоит не только в том, что они просто декларируются в нем как таковые (что, конечно, тоже немаловажно), а в их воздействии на практику, в максимально полном соответствии правоохранительной деятельности руководящим идеям и началам, которые принципы олицетворяют. Именно здесь, в области правореализации (соблюдения, исполнения, применения норм права), наиболее отчетливо осуществляется воплощение руководящих идей и начал в жизнь,

в практику борьбы с преступностью. Степень этого воплощения, реализующего плодотворные силы принципов, может быть большей или меньшей, и от этого зависят состояние и качество практики применения уголовного закона, степень эффективности осуществления задач и функций уголовного права.

2. Исходя из канонов законодательной техники, лексики и редакционной стилистики нормативного материала, основополагающие принципы не могут быть развернуты в тексте уголовного закона во всем объеме их содержания и специфических формах внешнего проявления. Вот и **ст. 3 УК** выделяет лишь суть, основное свойство принципа законности применительно к уголовному праву, указывая, что преступность деяния, а также его наказуемость и иные уголовно-правовые последствия (например, судимость, сроки ее снятия или погашения) определяются только Уголовным кодексом. Тем самым **ст. 3 УК** закрепляет прогрессивное императивное правило: "нет преступления, нет наказания без прямого указания на то закона". Из этого следует, что правоприменитель не может по произволу, а тем более произвольному усмотрению добавить или домыслить закон такими положениями, которые в нем не содержатся. Закон и только закон определяет преступность и наказуемость деяния. Любой открытый или завуалированный выход правоприменителя за пределы этого императива - грубейшее нарушение принципа законности.

Для того чтобы устранить саму возможность применения уголовного закона за действия гражданина, хотя бы объективно и представлявшие опасность для общества, но непосредственно им не запрещенные, **ч. 2 ст. 3 УК** формулирует и второе императивное правило: применение уголовного закона по аналогии не допускается. Естественно, что российскому уголовному законодательству чуждо и правило о применении закона по аналогии права, что, скажем, допускает Гражданский кодекс РФ.

3. Принцип законности тесно связан со всем массивом статей действующего уголовного законодательства. И не только тем, что они устанавливают преступность и наказуемость деяния и иные уголовно-правовые последствия, но и тем, что от совершенства юридических норм, от отсутствия пробелов в уголовно-правовом регулировании, неполноты или нечеткости законодательных формул напрямую зависит точность реализации самого рассматриваемого принципа при отправлении правосудия по уголовным делам на каждой его стадии. Законность наряду с отмеченным выше ее проявлением выражается и в безупречно точном и неуклонном соблюдении и применении правовых норм их адресатами. Чем совершеннее уголовный закон по своей социальной детерминации, содержанию и юридической форме, тем он правильнее и точнее исполняется и применяется, что, собственно, и является одним из важных гарантов укрепления режима законности в сфере уголовно-правового регулирования. Кстати, и не только названного режима, поскольку безупречно точное применение уголовного закона на незыблемой основе законности есть один из атрибутов правового государства и к тому же необходимая предпосылка обеспечения принципа справедливости в разрешении конфликта между государством, обществом и гражданином, совершившим преступление. Если уголовное дело во всех отношениях (квалификация преступления, дифференциация ответственности, строгая индивидуализация наказания и т.д.) разрешено в полном соответствии с принципом законности, то, следовательно, оно и решено справедливо. И наоборот: отступление от законности, не говоря уже о ее грубом нарушении, неизбежно девальвирует принцип справедливости. Такова диалектика их взаимосвязи и взаимопроникновения как взаимодействующих компонентов единой системы принципов права.

Оценивая новый Уголовный кодекс РФ в аспекте инструмента обеспечения полноты реализации принципа законности, надо со всей определенностью констатировать, что в нем заложено значительно больше элементов, способствующих позитивному развитию этого процесса: существенно расширилось поле правового регулирования, ликвидирован ряд его пробелов, многие так называемые оценочные признаки жестко формализованы в самом законе, включены нормы, дающие определения общего понятия определенного вида или рода преступлений (например, хищения имущества, воинского преступления), более четко и обоснованно дифференцирована ответственность за то или иное посягательство путем конструирования в соответствующей статье признаков основного, квалифицированного и особо квалифицированного составов преступления и т.д. и т.п. Все это способствует утверждению и реализации принципа законности в уголовном праве.

Статья 4. Принцип равенства граждан перед законом

Комментарий к [статье 4](#)

1. [Статья 4](#) УК почти текстуально точно воспроизводит аналогичный принцип, зафиксированный в [гл. 2](#) Конституции Российской Федерации. Данный принцип ввиду его очевидности и ясности не нуждается в пространном комментировании. Однако применительно к уголовному праву, равно как и иной отрасли права, он требует некоторых дополнительных пояснений.

Право, как это общепризнанно, является всеобщим правовым масштабom для соизмерения и равной юридической оценки действий, идентичных по своему содержанию и негативным последствиям в рамках типичных, общих проявлений. Но одно и то же действие (бездействие) с точки зрения их общей правовой оценки, основанной на законе, совершается различными людьми и при совершенно различных конкретных обстоятельствах. Последним закон вне зависимости от совершенного деяния придает юридическое значение обстоятельств либо смягчающих, либо отягчающих наказание. В силу этого непреложного факта субъекты, совершившие одно и то же преступление, могут оказаться в положении фактического неравенства: одни из них будут привлечены к уголовной ответственности и подвергнуты мерам наказания, тогда как другие освобождены от указанных уголовно-правовых последствий своего противозаконного поведения.

Таким образом, принцип равенства граждан перед уголовным законом несет в себе по самой своей сути определенные противоречия: к любому гражданину, независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям и т.д., закон, с одной стороны, предъявляет абсолютно одинаковые требования и устанавливает одинаковые меры уголовной ответственности (в рамках санкции статьи УК), а с другой - он же, учитывая личность правонарушителя и иные конкретные смягчающие обстоятельства совершенного преступления, допускает возможность назначения наказания ниже низшего предела или вообще освобождения от уголовной ответственности и наказания. Уголовный закон, и в этом состоит его специфика, в определенной мере корректирует действие принципа равенства граждан перед законом нормами трех институтов уголовного права - назначения наказания ([гл. 10, ст. ст. 60 - 70, 73](#)), освобождения от уголовной ответственности ([гл. 11, ст. ст. 75 - 78](#)) и освобождения от наказания ([гл. 12, ст. ст. 79 - 83](#)). За рамками предписаний этих правовых институтов, обязывающих учитывать личность и иные обстоятельства, уголовный закон к любому лицу предъявляет абсолютно одинаковые требования (запреты или веления), которые предопределены принципом равенства граждан перед законом. И эти положения уголовного законодательства ни в коем случае не противоречат конституционному принципу равенства граждан перед законом, ибо право - всего лишь равный масштаб оценки аналогичных поступков, которые, однако, совершаются разными людьми, действующими в разных жизненных ситуациях и при несовпадающих конкретных обстоятельствах. Последние, но опять же в соответствии с предписаниями закона, могут смягчать или отягчать наказание.

Статья 5. Принцип вины

Комментарий к [статье 5](#)

1. По российскому уголовному праву лицо может нести ответственность, если его общественно опасные и противоправные действия и их последствия опосредовались сознанием и волей, иными словами, если они совершены виновно, т.е. либо умышленно, либо по неосторожности. Рефлекторные, произвольные или импульсивные действия, лишённые интеллектуального или волевого начала, для уголовного права индифферентны и не могут быть предметом уголовно-правовой оценки.

Принцип ответственности за виновно, т.е. в форме умысла или неосторожности, совершенные действия есть принцип субъективного вменения. Объективное вменение, т.е.

уголовная ответственность за невиновное причинение вреда, как декларируется в [ч. 2 ст. 5 УК](#), не допускается. Уголовное законодательство, закрепляя принцип вины, который находит свое конкретное выражение в нормах [гл. 5](#) Общей части УК РФ (см. [комментарий к ст. ст. 24 - 28](#)), последовательно исходит из международно признанного правила: "Нет вины - нет преступления, нет уголовной ответственности". Это правило носит универсальный и императивный характер и не знает исключений.

2. Принцип вины носит универсальный характер. Это означает, что не только по отношению к действию (бездействию) и его общественно опасным последствиям, но и ко всем иным юридически значимым обстоятельствам, влияющим на квалификацию содеянного, лицо должно проявить психическое отношение в форме умысла или неосторожности. При отсутствии этого неперемennого условия вменение подобных обстоятельств в ответственность лица было бы актом объективного вменения. Так, при совершении хищения чужого имущества в крупных размерах виновный должен осознавать именно этот факт, предвидеть и желать причинения собственности именно такого материального ущерба. При изнасиловании несовершеннолетней виновный должен знать либо допускать или хотя бы должен был и мог предвидеть, что он совершает насильственный половой акт с указанной потерпевшей.

Универсальный характер принципа вины подчеркивается и в [ст. 35 УК РФ](#), в [п. 5](#) которой установлено, что лицо, создавшее организованную группу или преступное сообщество (преступную организацию) либо руководившее ими, подлежит уголовной ответственности не только за эту преступную деятельность, но и за все совершенные организованной группой или преступным сообществом (преступной организацией) преступления, если они охватывались его умыслом.

3. Вина - не свойство личности, а объективно существующий факт, проявившийся в объективных признаках деяния, подлежащий установлению, познанию и оценке со стороны правоприменителя. В соответствии с требованиями уголовно-процессуального законодательства вина как необходимый элемент любого преступления и как обязательный признак субъективной стороны его состава входит в предмет доказывания по уголовному делу, и ее наличие в содеянном должно быть не только установлено, но и бесспорно доказано. Между тем все еще встречаются случаи, особенно при расследовании и рассмотрении уголовных дел о неосторожных, главным образом транспортных, преступлениях, когда наличие вины по отношению к общественно опасным последствиям не доказывается, а презюмируется. В подобных случаях орган, применяющий закон, установив умышленное (точнее, сознательное) нарушение лицом соответствующих правил безопасности на транспорте, исходит из предположения, что при таком психическом отношении лица к нарушению у него должна быть неосторожная вина по отношению к последствиям. Такую порочную, нетерпимую практику нельзя не расценивать как серьезную коррозию принципа вины, как опасный рецидив объективного вменения, глубоко чуждого российскому уголовному законодательству. В связи с этим Пленум Верховного Суда СССР в [Постановлении](#) от 18 марта 1963 г. "О строгом соблюдении законов при рассмотрении судами уголовных дел" дал следующее указание: "Суды должны обратить особое внимание на тщательное исследование субъективной стороны совершенного преступления. Вредные последствия независимо от их тяжести могут быть вменены лицу лишь в том случае, если оно действовало в отношении их умышленно или допустило их по неосторожности" (Сборник Постановлений Пленума Верховного Суда СССР, 1924 - 1977. М., 1978. Ч. 2. С. 20).

4. Принцип вины тесно взаимодействует с принципами законности, равенства граждан перед законом, справедливости, являясь необходимым условием их полноценного функционирования. С другой стороны, нарушение или даже малейшее отклонение от принципа вины неизбежно приводит и к нарушению названных основных принципов уголовного законодательства, к подрыву основания уголовной ответственности.

Статья 6. Принцип справедливости

Комментарий к [статье 6](#)

1. Справедливость - это не только и не столько морально-этическая категория,

характеризующая соотношение меры добра и зла, оценочное суждение гражданина об этой мере. Справедливость - категория универсальная, можно сказать, всеобъемлющая, пронизывающая все стороны общественных отношений. В праве вообще и в уголовном в частности она находит своеобразное преломление, поскольку все его нормы должны отвечать началам справедливости и морали. Норма права, лишенная этих начал, - это уже не правовая норма по самой своей сути. Такая "норма" уже не может выполнить ни одной из присущих ей функций. Справедливость изначально заложена в нормативном материале; она как бы "разлита" по всему его содержанию. Именно поэтому возведение справедливости в принцип уголовного права и его закрепление в [ст. 6 УК РФ](#) есть выражение в самом законе одного из руководящих начал, образующих в совокупности фундамент, на котором базируется все здание российского уголовного законодательства.

2. [Часть 1 ст. 6 УК РФ](#), по существу, сводит принцип справедливости к назначению лицу, признанному виновным в совершении преступления, справедливого наказания или иных мер уголовно-правового характера, которые бы соответствовали характеру и степени общественной опасности деяния, обстоятельствам его совершения и личности виновного. Несомненно, назначение гражданину соразмерного наказания или иных мер уголовно-правового характера, т.е. таких принудительных мер государственно-правового принуждения, которые полностью соответствуют тяжести содеянного, является наиболее типичной и, видимо, наиболее важной формой проявления принципа справедливости в уголовном праве и практике применения его норм. Однако это далеко не единственная подобная форма. Анализ нового уголовного законодательства относительно проявления в нем принципа справедливости позволяет выделить и в общих чертах обрисовать и другие формы, не касаясь закрепленного в [ч. 2 ст. 6 УК](#) положения о том, что никто не может нести уголовную ответственность дважды за одно и то же преступление. Это правило известно еще римскому праву ("non bis in idem").

3. Наряду с прокомментированными выше принципами принцип справедливости в уголовном праве, зафиксированный в [ст. 6 УК РФ](#), имеет и другие формы проявления. К ним, в частности, относятся: определение законодателем минимально необходимого круга общественно опасных деяний, относимых к категории преступлений (процесс криминализации); своевременное и обоснованное исключение из него деяний, борьба с которыми возможна иными мерами и средствами (процесс декриминализации); установление в санкциях статей [Особенной части УК](#) относительно точного соответствия между тяжестью (характером и степенью общественной опасности) преступления и степенью строгости карательной санкции; конструирование типа самих санкций, отдавая при этом предпочтение альтернативным, относительно определенным санкциям с учетом разумного установления пределов дискреционных полномочий суда при назначении виновному наказания; претворение в законодательство принципа экономии уголовной репрессии; назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено законом за данное преступление ([ст. 64](#)); назначение наказания при вердикте присяжных заседателей о снисхождении ([ст. 65](#)); условное осуждение ([ст. 73](#)); институт освобождения от уголовной ответственности (гл. 11, [ст. ст. 75 - 78](#)); институт освобождения от наказания (гл. 12, [ст. ст. 79 - 83](#)).

Названные и многие другие положения нового [УК РФ](#) существенно усиливают начала справедливости уголовного закона, поднятой законодателем на самый высокий уровень в качестве одного из основных принципов данной отрасли российского права.

Статья 7. Принцип гуманизма

Комментарий к [статье 7](#)

1. Гуманизм - общечеловеческая высоконравственная идея, в основе которой лежат признание личности высшей социальной ценностью общества, глубочайшее уважение ее достоинства, стремление государства к всемерной защите ее прав, свобод и интересов, созданию условий обеспечения безопасности человека и гражданина. Руководствуясь этой благородной гуманистической идеей, Конституция Российской Федерации торжественно провозглашает: "Человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина - обязанность государства" ([ст. 2](#)). Эта руководящая идея,

возведенная в ранг конституционного положения, естественно, пронизывает и все отрасли российского права, в том числе и уголовного, в котором она получила законодательную форму одного из основных его принципов.

2. Гуманизм как принцип Уголовного кодекса РФ имеет два аспекта, две стороны своего объективного проявления и целенаправленности. Первый аспект состоит во всемерной охране прав и свобод человека и гражданина, в обеспечении его безопасности, а следовательно, и защите интересов всего общества от преступных посягательств, если речь идет о гуманизме как принципе именно уголовного права. Это основное проявление принципа гуманизма четко зафиксировано в ч. 1 ст. 7 УК, и оно, как нетрудно заметить, теснейшим образом связано с реализацией задач уголовного законодательства (см. комментарий к ст. 2 УК). При этом чем полнее осуществляются задачи Уголовного кодекса в процессе правоохранительной деятельности надлежащих органов государства, тем в большей степени реализуется принцип гуманизма, тем стабильнее становится состояние внутренней безопасности всего российского общества и его отдельных членов. В силу отмеченной диалектической взаимосвязи между принципом гуманизма и осуществлением задач уголовного законодательства можно и нужно говорить о том, что общая гуманизация сфер уголовно-правового регулирования и уголовно-правовой охраны отнюдь не снижает возможности достижения тех целей, которые ставит законодатель перед данной отраслью права. Скорее, наоборот - расширение и укрепление элементов гуманистической направленности в самом содержании уголовного права, разумная гуманизация сферы применения его норм на началах законности с учетом приоритета в этом процессе интересов личности и общества, несомненно, только усилят эффективность охраны указанных объектов.

3. Вторая сторона принципа гуманизма обращена к лицу, совершившему преступление, который тоже является человеком и в ресоциализации которого общество и государство кровно заинтересованы. Исправить преступника, предупредить возможность совершения им новых преступлений - основные цели наказания, более того, это одна из задач Уголовного кодекса РФ. Жестокость наказания, чрезмерная, не оправдываемая указанными целями строгость (жесткость) наказания, не говоря уже о причинении преступнику физических страданий или унижении его человеческого достоинства, как показывает многовековой опыт человечества, не способны обеспечить достижения целей уголовного права, а нередко приводят к противоположным результатам, поскольку грубо нарушают принципы законности и справедливости при назначении гражданину принудительных мер государственно-правового воздействия, резко противоречат общественному правосознанию. Именно поэтому закон (ч. 2 ст. 7 УК) формулирует положение, согласно которому наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, не могут иметь своей целью причинение физических страданий или унижение человеческого достоинства.

4. В уголовном законе принцип гуманизма не просто декларируется, хотя и это само по себе крайне важно в условиях формирования в России подлинно правового государства. В содержании действующего уголовного законодательства названный принцип получил форму реального бытия во многих его нормах и институтах, в практике их применения. В частности, с учетом гуманистических начал законодателем в ст. 44 УК сконструирована система наказаний, в которой все они расположены в порядке от более мягкого к более строгому виду. Такое построение системы ориентирует суд на избрание виновному лицу минимально достаточной для достижения целей его наказания конкретной меры. По аналогичному принципу и, конечно, с учетом такого же ориентира построены и санкции статей Особенной части УК. Гуманистическая идея применения к преступнику минимально достаточной меры воздействия на него получила наиболее отчетливое выражение в ст. 60 УК, формулирующей общие начала (правила) назначения наказания, в которой для суда содержится императивное предписание: "Более строгий вид наказания из числа предусмотренных за совершенное преступление назначается только в случае, если менее строгий вид наказания не сможет обеспечить достижение целей наказания". При этом закон, исходя из указанной руководящей идеи, предписывает суду при назначении наказания учитывать его влияние "на исправление осужденного и на условия жизни его семьи" (см. комментарий к ст. 60 УК).

Легко обнаружить, что многие обстоятельства, смягчающие наказание и перечисленные в ст. 61 УК, такие, как несовершеннолетие, беременность, наличие у виновного малолетних детей и ряд

других, несут на себе печать проявления гуманизма по отношению к преступнику. Аналогичная идея заложена и в существенном ограничении применения смертной казни, где личностные свойства преступника (возраст, пол) являются определяющим основанием запрета ее применения (ст. 59 УК). В значительной мере принцип гуманизма в увязке с задачами УК и целями наказания служит обоснованием наличия в системе уголовного законодательства таких крупных институтов, как особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних, регламентированные совокупностью привилегированных правовых норм (гл. 14, ст. ст. 87 - 96), освобождение от уголовной ответственности (гл. 11, ст. ст. 75 - 78), освобождение от наказания (гл. 12, ст. ст. 79 - 83), амнистия (ст. 84), помилование (ст. 85 УК). Все это свидетельствует о дальнейшей существенной гуманизации сферы уголовно-правового регулирования и охраны, которая одновременно укрепляет начала законности и справедливости при решении задач, стоящих перед уголовным правом.

Однако подлинно гуманное отношение к лицам, совершившим преступления, ничего общего не имеет с всепрощенчеством, проявлениями явно необоснованного либерализма, незаслуженным снисхождением к опасным профессиональным преступникам, к организаторам, руководителям и членам организованных преступных групп и преступных сообществ. В отношении этой категории преступников уголовный закон должен использоваться в полной мере, а его сила должна быть использована максимально полно. Гуманизм и всепрощенчество - категории несовместимые.

5. Наряду с основными принципами, непосредственно закрепленными в ст. ст. 3 - 6 УК и прокомментированными выше, уголовному законодательству свойственны и другие, более частные принципы, например, экономии нормативного материала, экономии репрессии, дифференциации ответственности, индивидуализации наказания. Есть основание утверждать, что при всей их важности они, тем не менее, носят вспомогательный характер, и их функциональная роль состоит в том, что они, образно говоря, обслуживают основные принципы права, способствуют наиболее полной их реализации. Например, принцип дифференциации ответственности позволяет более полно раскрыться принципам законности; принцип индивидуализации наказания напрямую связан с реализацией в процессе его назначения принципа справедливости и т.д. Можно, следовательно, говорить о том, что и эти частноспециальные принципы входят в единую систему принципов российского уголовного права.

Статья 8. Основание уголовной ответственности

Комментарий к статье 8

1. Уголовная ответственность является разновидностью юридической ответственности (наряду с гражданско-правовой, административной, дисциплинарной и т.д.). Ее содержание не раскрывается уголовным законом, хотя сам термин "уголовная ответственность" используется в ряде статей как Общей, так и Особенной частей УК РФ (ст. ст. 1, 2, 4, 5, 8, 299, 300 и др.).

2. Уголовная ответственность всегда связана с государственным принуждением, которое является ее содержанием. В уголовном праве государственное принуждение всегда реализуется через деятельность специальных органов государства.

3. Уголовная ответственность характеризуется определенными лишениями, которые виновный обязан претерпеть. Лишение виновного определенных благ является объективным свойством ответственности. Эти лишения наступают в качестве реакции государства на вред, причиненный преступником личности, обществу или государству.

4. Неблагоприятные последствия за совершение преступления могут быть:

а) личного характера (например, лишение свободы, арест, исправительные работы и т.п.);

б) имущественного характера (штраф);

в) нравственного характера (признание вины, осуждение, порицание, ограничение в удовлетворении духовных потребностей и т.п.).

5. Применение тех или иных мер уголовной ответственности всегда означает претерпевание преступником каких-либо лишений, стеснение его свободы, влечет издержки имущественного характера.

6. Уголовная ответственность наступает только за совершенное преступление. Не являются преступлениями и не могут выступать в качестве основания уголовной ответственности деяния, хотя внешне и сходные с преступлениями, но не являющиеся таковыми в силу низкой общественной опасности либо полного ее отсутствия. К таким деяниям уголовный закон относит причинение вреда при необходимой обороне (ст. 37 УК), крайней необходимости (ст. 39 УК), обоснованном риске (ст. 41 УК) и др.

7. В содержание уголовной ответственности необходимо включать: во-первых, публичное государственное осуждение (порицание) виновного за совершенное преступление; во-вторых, наказание, т.е. причинение лишений (ограничений) личного, имущественного или нравственного характера, предусмотренных санкцией уголовного закона; в-третьих, правоограничения, связанные с наличием судимости у осужденного, но лишь в рамках отбывания наказания.

8. Уголовная ответственность как правовое последствие совершенного преступления сохраняет свою юридическую силу (значимость) лишь в течение определенного времени, т.е. имеет начальный и конечный моменты. Установление точных пределов уголовной ответственности является важной предпосылкой правильного применения норм уголовного закона об: освобождении от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности (ст. 78 УК), освобождении от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора (ст. 83 УК), назначении наказания при рецидиве преступлений и т.п.

9. Начальный момент уголовной ответственности - государственное осуждение (порицание) виновного в форме вынесения судом обвинительного приговора. Конечный ее момент зависит от форм ее реализации. По общему правилу, уголовная ответственность завершается с отбытием осужденным назначенного судом наказания. Если наказание не исполняется, то уголовная ответственность заканчивается с истечением сроков, в течение которых сохраняется обязанность осужденного отбывать наказание. При осуждении виновного без назначения наказания уголовная ответственность исчерпывается вынесением обвинительного приговора суда.

10. В соответствии с уголовным законом уголовная ответственность реализуется в следующих формах:

а) осуждение виновного без назначения наказания (ст. 92 УК);

б) осуждение виновного с назначением наказания, но без реального его исполнения (ст. ст. 73, 82 УК);

в) осуждение виновного с назначением наказания и его реальным исполнением.

11. Проблема основания уголовной ответственности рассматривается в двух аспектах: философском и юридическом. Философский аспект заключается в том, что ответственность возможна лишь при условии, когда у субъекта была свобода выбора поведения, т.е. он имел возможность поступить в соответствии с требованиями закона, но игнорировал его и нарушил правовой запрет.

12. Уголовно-правовое понимание свободы выбора поведения (свободы воли) основано на детерминистической концепции преступного поведения. В соответствии с ней, с одной стороны, человек не может быть независимым от окружающих его обстоятельств, т.е. от явлений природы и общества, а с другой - последнее не исключает его возможности избирать тот или иной вариант поведения в конкретной жизненной ситуации и, следовательно, не исключает ответственности человека за свои поступки.

13. Отсутствие у человека свободы выбора поведения исключает его ответственность. Например, не подлежит уголовной ответственности лицо, совершившее общественно опасное деяние в состоянии невменяемости, т.е. когда оно не могло осознавать фактический характер и

общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими (ст. 21 УК). Аналогичным образом уголовный закон не признает преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам в результате физического принуждения, если вследствие такого принуждения лицо не могло руководить своими действиями (ст. 40 УК). Исключение уголовной ответственности в подобных случаях основано на принципе вины. В соответствии со ст. 5 УК лицо подлежит уголовной ответственности только за те общественно опасные действия (бездействие) и наступившие общественно опасные последствия, в отношении которых установлена его вина.

14. Юридический аспект вопроса об основании уголовной ответственности заключается в том, за что конкретно, за какие деяния и при каких условиях она наступает. Определить основание уголовной ответственности значит установить, почему уголовная ответственность существует и как она реализуется.

15. В ст. 8 УК закреплено, что основанием уголовной ответственности является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного уголовным законом. В этой формулировке проявляется тесная связь между понятием преступления и понятием его состава. Статья 14 УК дает общее определение понятия преступления, но в действительности не существует преступления вообще, а есть конкретные преступления: кража, разбой, убийство, хулиганство и т.д. Поэтому, для того чтобы установить, есть ли в конкретном случае преступление, необходимо выяснить, содержит ли совершенное деяние состав какого-либо преступления.

16. Из законодательной формулировки основания уголовной ответственности вытекает ряд принципиальных положений.

Во-первых, единственное и достаточное основание уголовной ответственности - наличие в совершенном деянии признаков состава преступления. Уголовный закон не раскрывает понятие состава преступления. Под составом преступления понимается совокупность признаков, указанных в уголовном законе, характеризующих конкретное общественно опасное деяние в качестве преступления. Признаки составов преступлений содержатся как в **Особенной**, так и в **Общей части** Уголовного кодекса. В состав преступления законодатель включает наиболее существенные признаки, определяющие специфику конкретного вида преступления и его общественную опасность. Признание состава преступления единственным основанием уголовной ответственности означает, что если совершенное общественно опасное деяние не подпадает под признаки ни одного состава преступления, предусмотренного уголовным законом, то уголовная ответственность исключается.

Во-вторых, состав преступления может иметь место только в совершенном деянии. Это означает, что исключается уголовная ответственность за мысли, убеждения, воззрения, если они не нашли выражения в совершении определенного деяния. Основание уголовной ответственности создает только совершение деяния, предусмотренного уголовным законом в качестве преступления.

В-третьих, деяние, содержащее признаки состава преступления, является общественно опасным, т.е. объективно способным причинить существенный вред охраняемым уголовным законом благам и интересам личности, общества или государства. В ст. 8 УК, определяющей основание уголовной ответственности, не указывается на то, что деяние должно быть общественно опасным. Вместе с тем такой вывод однозначно вытекает из других статей УК РФ. Так, в ч. 2 ст. 2 говорится, что Кодекс определяет, какие опасные для личности, общества или государства деяния признаются преступлениями. В ч. 1 ст. 5 УК устанавливается, что лицо подлежит уголовной ответственности только за общественно опасные действия (бездействие) и наступившие общественно опасные последствия. В соответствии с ч. 1 ст. 14 УК РФ преступлением признается общественно опасное деяние, запрещенное УК под угрозой наказания. Таким образом, если деяние не является общественно опасным, исключается наличие в нем признаков состава преступления и, следовательно, отсутствует основание уголовной ответственности.

Глава 2. ДЕЙСТВИЕ УГОЛОВНОГО ЗАКОНА ВО ВРЕМЕНИ И В ПРОСТРАНСТВЕ

Статья 9. Действие уголовного закона во времени

Комментарий к [статье 9](#)

1. Любой уголовный закон действует во времени и в определенном пространстве. Установление действующего закона на момент совершения преступления - исходный пункт процесса его применения к лицу, совершившему деяние.

Действующим признается уголовный закон, вступивший в силу и не отмененный на момент совершения преступления другим законом. В связи с этим определение времени совершения преступления приобретает важное нормативное и практическое значение.

Сам процесс совершения преступления, охватывающий определенный период от момента совершения действия (бездействия) до момента наступления в результате этого общественно опасных последствий, нередко бывает растянут во времени. Что считать в этих условиях временем совершения преступления - момент учинения самого действия или следующий за ним с большим или меньшим промежутком момент наступления последствий, - вопрос, непосредственно связанный с применением того или иного уголовного закона, если во время совершения преступных действий действовал один закон, а к моменту наступления последствий он был отменен и заменен другим уголовно-правовым актом. [Часть 2 ст. 9 УК](#) четко разрешает эту коллизионную ситуацию, устанавливая, что временем совершения преступления признается время совершения общественно опасного действия (бездействия) независимо от времени наступления последствий. Это значит, что если последние и наступили спустя несколько недель или месяцев уже во время действия вновь принятого закона, применению подлежит акт, действовавший в момент совершения самого действия (бездействия).

Уголовный закон признается действующим, если он принят, подписан Президентом и опубликован в установленном порядке.

Эта важная процедура установлена [Конституцией](#) Российской Федерации. В частности, [п. "д" ст. 84](#) устанавливает, что Президент Российской Федерации подписывает и обнародует федеральные законы, к числу которых относятся и уголовные, а [ст. ст. 107 и 108 Конституции РФ](#) регламентирует, что принятые Федеральным Собранием федеральные конституционные законы и федеральные законы подписываются и обнародуются Президентом в течение 14 дней. [Пункт 3 ст. 15 Конституции РФ](#) устанавливает: "Законы подлежат официально опубликованию. Неопубликованные законы не применяются. Любые нормативные правовые акты, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, не могут применяться, если они не опубликованы официально для всеобщего сведения". Основные же положения процедуры опубликования и вступления закона в силу предусмотрены Федеральным [законом](#) "О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания".

2. В соответствии с указанным правовым актом принятые Федеральным Собранием и подписанные Президентом РФ законы должны быть в течение 10 дней официально опубликованы в изданиях - "Российская газета", "Парламентская газета" и Собрание законодательства Российской Федерации. Официальным опубликованием считается публикация их текстов в названных источниках. Федеральный закон, если в нем не оговорен иной порядок, вступает в силу одновременно на всей территории Российской Федерации по истечении 7 дней после дня его первого официального опубликования, т.е. с 00 часов следующего, восьмого, дня.

Возможен и другой порядок вступления уголовного закона в силу, когда в его тексте или в специально принятом законодательным органом постановлении указывается конкретная дата вступления закона в силу. Характерным примером в этом отношении является действующий Уголовный [кодекс](#) Российской Федерации. Он был принят Государственной Думой 24 мая 1996 г., одобрен Советом Федерации Федерального Собрания 5 июня 1996 г., подписан Президентом

Российской Федерации 13 июня 1996 г., а введен в действие Федеральным [законом](#) "О введении в действие Уголовного кодекса Российской Федерации" с 1 января 1997 г. Столь относительно большой период между днями принятия [УК](#) РФ и вступления его в силу объясняется необходимостью ознакомления с его текстом граждан и детального изучения содержащихся в нем положений работниками органов, наделенных правом применения уголовного закона. Для ознакомления, изучения и осмысливания столь объемного кодифицированного правового акта шесть месяцев - срок, минимально необходимый.

3. Законодательной практике известны различные способы прекращения действия уголовного закона. Среди них можно назвать: а) отмену закона; б) замену его другим законом; в) утрату законом своей силы ввиду истечения срока его действия; г) в силу отпадения обстоятельств (например, состояния войны), в связи с которыми он был принят. В настоящее время основной способ - это принятие Государственной Думой специального акта, признающего тот или иной закон утратившим силу в связи с принятием нового закона. Естественно, что уголовный закон утрачивает силу ввиду декриминализации законодателем деяния, ответственность за которое он ранее предусматривал.

4. Актуальным для уголовного права является и вопрос о порядке опубликования и вступления в силу подзаконных нормативных актов, хотя они сами по себе и не могут устанавливать преступность и наказуемость деяния (см. [комментарий к ст. 1 УК](#)). Значимость указанного вопроса для правоприменительного процесса на началах неукоснительного соблюдения и осуществления принципа законности, безусловного следования требованиям [ст. 8 УК](#) об основании уголовной ответственности определяется тем, что диспозиции около одной трети норм [Особенной части](#) Уголовного кодекса (более 30%) по своему типу являются бланкетными и включают в себя признаки составов преступлений, регламентируемые нормами других отраслей права, а чаще всего подзаконными нормативными актами, например, правилами охраны труда, правилами дорожного движения, правилами безопасности при ведении горных, строительных и иных работ, правилами безопасности на объектах атомной энергетики и т.д. и т.п. Достаточно сказать, что все без исключения природоохранные уголовно-правовые нормы ([гл. 26 "Экологические преступления" УК](#)) оснащены бланкетными диспозициями. При этом признаки, регламентируемые подзаконными правовыми актами, будучи включенными в бланкетную основу статей [УК](#) РФ, приобретают уголовно-правовой характер и их наличие или отсутствие имеет решающее значение при решении вопроса об основании уголовной ответственности гражданина.

Так как бланкетные признаки органически входят в содержание соответствующих составов преступлений при применении норм, их предусматривающих, неизбежно возникает необходимость установления трех обстоятельств. Во-первых, вступил ли в силу подзаконный нормативный акт. Во-вторых, не подвергался ли он изменениям или не был ли заменен (отменен) другим актом. В-третьих, если он был отменен, заменен, дополнен, то какое это оказывает влияние на наличие или отсутствие признаков состава преступления. В правоприменительной деятельности эти вопросы разрешаются на основании учета положений [Указа](#) Президента Российской Федерации от 23 мая 1996 г. N 763 "О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента Российской Федерации, Правительства РФ и нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти" (ред. от 17.11.2011) (Российская газета. 1996. 28 мая).

[Указ](#) устанавливает, что акты Президента и Правительства РФ подлежат обязательному официальному опубликованию, кроме актов или отдельных их положений, содержащих сведения, составляющие государственную тайну, или сведения конфиденциального характера. Подзаконные нормативные акты Президента РФ официально публикуются в "Российской газете", "Парламентской газете" и Собрании законодательства Российской Федерации в течение 10 дней после дня их подписания. Официальными являются также тексты актов Президента РФ, распространяемые в машиночитаемом виде научно-техническим центром правовой информации "Система". Поскольку акты Президента в соответствии с [Указом](#) от 23 мая 1996 г. в отдельных случаях могут быть разосланы государственным органам, органам местного самоуправления, должностным лицам, предприятиям, учреждениям, организациям, а также переданы по каналам связи без их официального опубликования, надо признать, что такие нормативные документы не могут носить уголовно-правового характера, так как иное решение противоречило бы [п. 3 ст. 15](#)

Конституции Российской Федерации, которая устанавливает, что "любые нормативные правовые акты, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, не могут применяться, если они не опубликованы официально для всеобщего сведения". Положения же, регламентированные такими актами, непосредственно включены в диспозицию уголовного закона в качестве признака состава преступления и, следовательно, входят в содержание самого закона.

Акты Президента РФ и Правительства РФ, имеющие в указанном смысле уголовно-правовое значение, вступают в силу одновременно на всей территории Российской Федерации по истечении 7 дней после дня их первого официального опубликования (ст. ст. 5 и 6 Указа).

Нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти (министерств, комитетов, служб, иных ведомств), затрагивающие права, свободы и обязанности граждан и прошедшие государственную регистрацию в Министерстве юстиции РФ, тоже подлежат обязательному официальному опубликованию в газете "Российские вести" и в Бюллетене нормативных актов федеральных органов исполнительной власти издательства "Юридическая литература" или центра правовой информации "Система". Для применения уголовного закона очень важно содержащееся в п. 10 Указа от 23 мая 1996 г. прямое указание на то, что нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти, не прошедшие государственную регистрацию, а также зарегистрированные, но не опубликованные в установленном порядке, не влекут правовых последствий как не вступившие в силу и не могут служить основанием для регулирования соответствующих правоотношений, в том числе и применения к гражданам и должностным лицам надлежащих юридических санкций.

Статья 10. Обратная сила уголовного закона

Комментарий к статье 10

1. Проблема обратной силы уголовного закона приобретает особую актуальность, исключительное практическое значение на рубеже действия старого, отмененного, и нового уголовного закона Российской Федерации в условиях конкуренции более строгих и менее строгих законов, устанавливающих ответственность за одноименные преступления (например, убийства, кражи, грабежи и т.д.), совершенные до 1 января 1997 г., т.е. до дня введения в действие нового УК РФ. Конечно, эта проблема сохранит свою значимость и в последующее неопределенное время и будет неизбежно возникать перед правоприменительными органами всякий раз, когда действующий Уголовный кодекс будет подвергаться обоснованным дополнениям и изменениям, ибо совершенствование законодательства, диктуемое объективными социально-экономическими реалиями, насущными потребностями поступательного развития общества, составляет одну из внутренних закономерностей его правовой системы, стремящейся в каждый данный момент наиболее адекватно отразить социальную действительность, возрастание или снижение ценности определенных правоохраняемых благ. Это общее положение социологии права в полной мере относится и к уголовному законодательству, которому в ходе его развития изначально присущи детерминированные процессы криминализации и декриминализации деяний.

2. Часть 1 ст. 10 УК под обратной силой уголовного закона понимает распространение его действия на лиц, совершивших преступления до вступления такого закона в силу. При этом устанавливается, что уголовный закон, устраняющий преступность деяния, смягчающий наказание либо иным образом улучшающий положение лица, совершившего преступление, имеет обратную силу.

При применении положений ст. 10 УК необходимо иметь в виду, что обратная сила придается не вновь принятому уголовному закону, а закону, уже вступившему в силу. Это очень важный момент правоприменения, так как между принятием закона Федеральным Собранием и его подписанием Президентом Российской Федерации и датой вступления закона в силу всегда проходит определенный временной период, причем иногда весьма значительный.

3. Устранение преступности деяния, ранее признававшегося преступлением, прекращает уголовно-правовые отношения, возникшие ранее по поводу его совершения, и таким образом выводит поступок человека за пределы уголовно-правового регулирования. Отказ законодателя от

признания преступности деяния означает, что поведение гражданина индифферентно для уголовного права и в силу этого не может породить возникновение основания для привлечения его к уголовной ответственности. Устранение преступности деяния - безусловный повод к освобождению лица, его совершившего, от уголовной ответственности на любой стадии уголовного процесса или к освобождению от наказания.

При этом, однако, надо иметь в виду одно важное обстоятельство. Оно состоит в том, что исключение из Уголовного кодекса нормы, предусматривавшей ответственность за совершение определенного преступления, ввиду его декриминализации автоматически не предвещает вопроса о неправомерности совершенных лицом действий и освобождения его на этом основании от уголовной ответственности. Дело в том, что в системе Особенной части УК содержатся нормы, которые относительно друг друга находятся в отношениях конкуренции общей и специальной норм. Иными словами, преступное деяние субъекта одновременно охватывается и общей, и специальной нормами. В таком отношении находятся, например, нормы ст. ст. 286 и 299 УК, предусматривающие ответственность соответственно за превышение должностных полномочий и за привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности. Причем в этом соотношении ст. 286 является общей нормой, а ст. 299 - специальной. Отсюда можно сформулировать общее правило: устранение преступности деяния, предусмотренного специальной нормой, которая в подобном случае из УК выводится, не исключает возможности привлечения лица к уголовной ответственности на основании наличия в его действиях признака состава преступления, предусмотренного общей уголовно-правовой нормой. Конечно, такие случаи - явления довольно редкие, но они известны российской законодательной практике (в 1994 г. из УК РСФСР были исключены две специальные нормы (ст. ст. 94.1 и 94.2), но при этом была сохранена, хотя и под другим номером, общая норма - ст. 148.3, предусматривавшая ответственность за причинение имущественного ущерба собственнику путем обмана или злоупотребления доверием). Не исключается, что подобная ситуация может возникнуть и во время действия УК РФ 1996 г.

4. В соответствии с ч. 1 ст. 10 УК обратную силу имеет также закон, смягчающий наказание. Вопрос о том, какой из сопоставляемых законов - старый или вновь принятый - является более "мягким", т.е. смягчающим наказание, решается путем сравнения их санкций.

По общему правилу в этом процессе учитывается максимальный предел наиболее строгого вида наказания, предусмотренного санкциями соответствующих статей УК. Например, С. 20 декабря 1996 г., т.е. во время действия УК РСФСР 1960 г., совершил кражу чужого имущества с незаконным проникновением в жилище. Такие преступные действия на момент их совершения подпадали под признаки квалифицированного состава кражи, предусмотренного ч. 2 ст. 144 УК РСФСР 1960 г., санкция которой устанавливает наиболее строгий вид наказания - лишение свободы на срок от двух до семи лет. Преступник был установлен и задержан 10 января 1997 г., т.е. уже во время действия нового Уголовного кодекса РФ. Совершенная С. кража предусмотрена ч. 2 ст. 158 этого УК, санкция которой устанавливает наиболее строгое наказание в виде лишения свободы на срок от двух до шести лет. Сравнение санкций указанных статей показывает, что ч. 2 ст. 158 УК 1996 г. является законом, смягчающим наказание, а потому имеющим обратную силу, т.е. распространяющимся на С., совершившего преступление, до вступления 1 января 1997 г. нового УК РФ в силу.

При одинаковом максимуме наиболее строгого вида наказания по старому и новому уголовным законам более мягким следует признать закон, который устанавливает более низкий предел минимального размера такого наказания. Например, если один закон предусматривает наказание в виде лишения свободы на срок от одного года до пяти лет, а другой - от двух до пяти лет, то первый следует признать законом, смягчающим наказание. При полном совпадении минимумов и максимумов наказаний учитывается наличие или отсутствие в санкциях сопоставляемых законов дополнительных наказаний или более мягких по виду альтернативных основных наказаний, например штрафа, лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью. При решении вопроса о том, какой вид наказания является более мягким, следует руководствоваться положениями ст. 44 УК, в которой все наказания перечислены в порядке от менее строгого их вида к более строгому.

5. УК РФ содержит в ч. 1 ст. 10 и еще одно очень важное положение, отражающее принцип

гуманизма, согласно которому уголовный закон, иным образом улучшающий положение лица, совершившего преступление, имеет обратную силу и распространяется не только на лиц, совершивших соответствующие деяния до вступления такого закона в силу, но и на лиц, отбывающих наказание или отбывших наказание, но имеющих судимость. Такого гуманного положения не содержалось, к сожалению, в УК РСФСР 1960 г., что, по сути, выводило все нормы [Общей части](#) УК, поскольку они не устанавливают ни преступности, ни наказуемости деяний, за пределы правил об обратной силе уголовного закона. Ныне этот существенный пробел закона полностью устранен. Из приведенного выше положения следуют два важных вывода.

Во-первых, [ч. 1 ст. 10](#) УК придает обратную силу всем без исключения нормам Общей части уголовного законодательства независимо от того, какой вопрос они регламентируют, при условии, что применение такой нормы определенным образом улучшает положение лица, совершившего преступление или отбывающего наказание. Следовательно, обратную силу могут иметь нормы о возрасте уголовной ответственности, об обстоятельствах, исключающих преступность деяния, об освобождении от уголовной ответственности, об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания и др.

Во-вторых, правила об обратной силе уголовного закона в настоящее время автоматически распространяются не только на лиц, в отношении которых судом не вынесен обвинительный приговор, как это было по УК РСФСР 1960 г., но дополнительно и еще на две категории лиц: уже отбывающих наказание и отбывших наказание, но имеющих судимость. Развивая положения [ч. 1 ст. 10](#) в [ч. 2](#) устанавливает, что если новый уголовный закон смягчает наказание за деяние, которое отбывается лицом, то это наказание подлежит сокращению в пределах, предусмотренных новым уголовным законом. Например, лицо отбывает по приговору суда наказание в виде лишения свободы на срок шесть лет, а вновь принятый закон за это же преступление устанавливает в санкции максимальное наказание на срок пять лет. Срок наказания осужденному подлежит сокращению на один год лишения свободы. [Часть 2 ст. 10](#) признана не противоречащей [Конституции](#) РФ, поскольку по своему конституционно-правовому смыслу содержащаяся в ней норма предполагает в системе действующего уголовно-процессуального регулирования сокращение назначенного осужденному наказания в связи с изданием нового уголовного закона, смягчающего ответственность за совершенное им преступление, в пределах, предусмотренных нормами как [Особенной](#), так и [Общей частей](#) УК РФ в редакции этого закона ([Постановление Конституционного Суда РФ от 20 апреля 2006 г. N 4-П](#)).

6. В отличие от рассмотренных вариантов распространения действия уголовно-правовых норм на лиц, совершивших соответствующие деяния до вступления их в силу, [ч. 1 ст. 10](#) УК формулирует общее правило: уголовный закон, устанавливающий преступность деяния, усиливающий наказание или иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет. Такой закон ни при каких условиях не может применяться к лицам, совершившим надлежащие деяния до вступления его в силу.

Статья 11. Действие уголовного закона в отношении лиц, совершивших преступление на территории Российской Федерации

Комментарий к [статье 11](#)

1. Под "лицом, совершившим преступление" уголовный закон понимает граждан Российской Федерации, лиц без гражданства и иностранных граждан.

В соответствии со [ст. 5](#) Федерального закона от 31.05.2002 N 62-ФЗ "О гражданстве Российской Федерации" (ред. от 28.06.2009) гражданами Российской Федерации являются: а) лица, имеющие гражданство Российской Федерации на день вступления в силу настоящего Федерального [закона](#); б) лица, которые приобрели гражданство Российской Федерации в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Лицом без гражданства признается лицо, не принадлежащее к гражданству Российской Федерации и не имеющее доказательств принадлежности к гражданству другого государства.

Иностранным гражданином является лицо, обладающее гражданством иностранного государства и не имеющее гражданства Российской Федерации.

2. Действие уголовного закона в пространстве определяется четырьмя принципами: территориальным, гражданства, реальным и универсальным. Каждый из названных принципов непосредственно закреплен в [ст. ст. 11 и 12 УК](#). Причем реальный принцип действия уголовного закона в пространстве, от которого необоснованно отказался в свое время [УК РСФСР 1960 г.](#), восстановлен в полном объеме в новом Уголовном [кодексе РФ](#).

3. Территориальный принцип действия Уголовного кодекса РФ в пространстве выражен в [ч. 1 ст. 11 УК](#), которая устанавливает, что лицо, совершившее преступление на территории Российской Федерации, подлежит уголовной ответственности по российскому уголовному законодательству. В соответствии с [Договором](#) о разграничении предметов ведения и полномочий между федеральными органами государственной власти Российской Федерации и органами власти суверенных республик в составе Российской Федерации 1992 г. и [п. "о" ст. 71 Конституции РФ](#) принятие уголовного законодательства отнесено к исключительному ведению Российской Федерации. Это означает, что никакой иной уголовный закон, кроме российского, на ее территории не действует и применению не подлежит, хотя в случаях, строго предусмотренных [ст. 12 УК РФ](#), применение к гражданину закона иностранного государства должно учитываться, что будет предметом последующего комментария.

4. В связи с действием уголовного закона в пространстве в соответствии с территориальным принципом важное значение приобретает понятие "государственная территория Российской Федерации". К ней относятся: суша, вода, недра и воздушное пространство в пределах государственной границы Российской Федерации. Согласно [Закону РФ от 1 апреля 1993 г. "О Государственной границе Российской Федерации"](#) (ред. от 25.06.2012) Государственной границей Российской Федерации является линия и проходящая по этой линии вертикальная поверхность, определяющие пределы государственной территории Российской Федерации, т.е. пространственный предел действия государственного суверенитета РФ.

Прохождение Государственной границы РФ устанавливается: а) на суше - по характерным точкам, линиям рельефа и ясно видимым ориентирам; б) на море - по внешнему пределу территориального моря Российской Федерации; в) на судоходных реках - по середине главного фарватера или тальвегу реки; на несудоходных реках, ручьях - по их середине или середине главного рукава реки; на озерах и иных водоемах - на равноотстоящей, срединной, прямой или иной линии, соединяющей выходы государственной границы к берегам озера или иного водоема; г) на водохранилищах гидроузлов и иных искусственных водоемах - в соответствии с линией государственной границы, проходившей на местности до ее затопления; д) на мостах, плотинах и других сооружениях, проходящих через реки, ручьи, озера и иные водоемы, - по середине этих сооружений или по их технологической оси независимо от прохождения государственной границы на воде.

К территории России относится, как отмечалось, территориальное море Российской Федерации, которое составляют прибрежные морские воды шириной 12 морских миль, отмеряемых в соответствии с общепризнанными нормами международного права, законодательством Российской Федерации и международным договором Российской Федерации с другими государствами. По общему правилу, 12-мильная ширина территориальных вод отсчитывается от линии наибольшего отлива как на материке, так и на островах, принадлежащих Российской Федерации, или от прямых исходных линий, соединяющих точки, географические координаты, утверждаемые Правительством РФ.

Надо иметь в виду, что к территории Российской Федерации относятся не только реки, пруды, озера, водохранилища, иные водоемы, расположенные непосредственно на ее суше, но и другие объекты внутренних вод, а именно: а) морские воды, расположенные в сторону берега от исходных линий, принятых для отсчета ширины территориальных вод Российской Федерации; б) воды портов Российской Федерации, ограниченные линией, проходящей через наиболее удаленные в сторону моря точки гидротехнических и других сооружений портов; в) воды заливов, бухт, губ, лиманов, берега которых полностью принадлежат Российской Федерации, до прямой

линии, проведенной от берега к берегу в месте наибольшего отлива, где со стороны моря впервые образуется один или несколько проходов, если ширина каждого из них не превышает 24 морских миль; г) воды заливов, бухт, губ, лиманов, морей и проливов, исторически принадлежащих Российской Федерации; д) воды рек, озер и иных водоемов, берега которых принадлежат Российской Федерации.

5. Впервые в истории российского уголовного законодательства [ст. 11 УК](#) непосредственно в норме права устанавливает положение о том, что действие Кодекса распространяется также на преступления, совершенные на континентальном шельфе и в 200-мильной исключительной экономической зоне Российской Федерации. В соответствии со [ст. 1](#) Федерального закона "О континентальном шельфе Российской Федерации", принятого Государственной Думой Федерального Собрания РФ 25 октября 1995 г. (ред. от 21.11.2011) (Российская газета. 1995. 7 декабря), континентальный шельф включает в себя морское дно и недра подводных районов, находящихся за пределами территориального моря Российской Федерации на всем протяжении естественного продолжения ее сухопутной территории до внешней границы подводной окраины материка. Внутренней границей континентального шельфа является внешняя граница территориального моря, а внешняя граница континентального шельфа находится на расстоянии 200 морских миль от исходных линий, от которых отмеряется ширина территориального моря. Определение континентального шельфа применяется также ко всем островам Российской Федерации (см. [комментарий к ст. 253 УК](#)).

6. Уголовная юрисдикция распространяется также на лиц, совершивших преступления на морских и речных судах, на военно-морских кораблях, воздушных аппаратах и запущенных в космос российских космических объектах при определенных условиях, регламентированных [ч. 3 ст. 11 УК](#). В частности, уголовный закон устанавливает, что лицо, совершившее преступление на гражданском, пассажирском или грузовом судне, приписанном к порту Российской Федерации, находящемся в открытом водном или воздушном пространстве вне пределов Российской Федерации, подлежит уголовной ответственности по российскому уголовному закону, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации. В отношении преступлений, совершенных на указанных транспортных средствах, но находящихся в пределах территориальных вод иностранного государства, действуют несколько другие правила ответственности за их совершение, регламентированные [ст. 12 УК](#).

По [УК РФ](#) уголовную ответственность несет также лицо, совершившее преступление на военном корабле или военном воздушном судне, но, в отличие от рассмотренного случая, независимо от места их нахождения. Таким образом, военные корабли и военные воздушные суда Российской Федерации в соответствии с общепринятыми международными нормами и принципами и прямым указанием [ч. 3 ст. 11 УК](#) признаются территорией Российской Федерации, где бы они ни находились в момент совершения на их борту преступления.

7. В исключение из общих правил ответственности всех лиц, совершивших преступление на территории Российской Федерации, по ее уголовным законам [ч. 4 ст. 11 УК](#) устанавливает, что вопрос об уголовной ответственности дипломатических представителей иностранных государств и иных граждан, которые пользуются иммунитетом, т.е. неприкосновенностью, основанной на международно-правовом принципе экстерриториальности, в случае совершения этими лицами преступления на территории Российской Федерации разрешается в соответствии с нормами международного права.

К таким лицам, иностранным гражданам, пользующимся правом дипломатической неприкосновенности, относятся в соответствии с нормами международного права: главы посольств и дипломатических миссий в ранге посла, посланника или поверенного в делах, советники и секретари всех степеней (первой, второй и третьей), военные и военно-воздушные и военно-морские атташе, их заместители и помощники, атташе по другим вопросам, например культуры, связи с прессой, секретари-архивисты, а также члены их семей, некоторые иные представители дипломатического персонала дипломатических представительств иностранных государств в Российской Федерации.

Дипломатическая неприкосновенность распространяется также на торговых представителей

и их заместителей, глав и членов иностранных правительственных и парламентских делегаций, а также членов их семей, которые их сопровождают и не являются гражданами России.

Сотрудники представительств международных организаций (ООН, ЮНЕСКО, ОБСЕ, Международного Красного Креста и др.) из числа иностранных граждан пользуются правом дипломатического иммунитета на основании соответствующих международных договоров, участницей которых является Российская Федерация в качестве как стороны, подписывающей договор, так и правопреемницы бывшего СССР.

Консульские ответственные должностные лица, например генеральные консулы, вице-консулы, пользуются правом дипломатической неприкосновенности лишь в той части, которая касается их служебной деятельности, а на дипломатических курьеров распространяется только право личной неприкосновенности при исполнении ими служебных обязанностей по транспортировке и сопровождению дипломатической почты и иного дипломатического багажа, не подлежащего таможенному досмотру.

В соответствии с двусторонним соглашением Российской Федерации на началах строгой взаимности дипломатический иммунитет в полном или ограниченном объемах может быть предоставлен и иным категориям иностранных граждан (например, специальным корреспондентам ведущих газет, информационных, телеграфных агентств, некоторым категориям технических сотрудников посольств).

Вопрос об уголовной ответственности дипломатических представителей иностранных государств и иных граждан, которые пользуются иммунитетом, в случаях совершения этими лицами преступления на территории Российской Федерации, как устанавливает **ч. 4 ст. 11 УК**, разрешается в соответствии с нормами международного права. Согласно сложившейся международной практике в подобных случаях правительство страны их пребывания объявляет таких лиц нежелательными лицами (персона нон грата) и высылает за пределы страны. Случаи, когда иностранные правительства делегировали бы Российской Федерации право привлечения к уголовной ответственности своих подданных, пользующихся иммунитетом, в практике не встречались, да и вряд ли такой вариант вообще возможен, исходя из многовекового опыта международных отношений в области осуществления государствами своей юрисдикционной деятельности.

Статья 12. Действие уголовного закона в отношении лиц, совершивших преступление вне пределов Российской Федерации

Комментарий к [статье 12](#)

1. Принцип гражданства, закрепленный в **ст. 12 УК**, состоит в том, что граждане Российской Федерации и постоянно проживающие в ней лица без гражданства, совершившие преступление вне пределов Российской Федерации, подлежат уголовной ответственности по российскому уголовному закону, если в их отношении по данному поводу в иностранном государстве не имеется решений суда.

2. Принцип гражданства распространяется и на военнослужащих воинских частей Российской Федерации, совершивших преступление за пределами России, например в Республике Таджикистан, в которой на основе двустороннего договора расквартированы российские воинские подразделения, выполняющие миротворческую миссию. **Часть 2 ст. 12 УК РФ** устанавливает, что указанные лица в подобных случаях несут ответственность по российским уголовным законам, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации.

3. Уголовная ответственность иностранных граждан и лиц без гражданства, не проживающих постоянно в Российской Федерации, за преступления, совершенные ими вне пределов России, определяется в соответствии с реальным и универсальным принципами действия уголовного закона в пространстве.

Согласно **ч. 3 ст. 12 УК** в указанных случаях иностранные граждане и лица без гражданства

подлежат уголовной ответственности по российским уголовным законам, если их преступления направлены против интересов Российской Федерации (реальный принцип), например приготовление к вооруженному мятежу (ст. 279), проведению диверсионных актов (ст. 281 УК) на территории Российской Федерации, а также в случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации (универсальный принцип), в частности по борьбе с фальшивомонетничеством, угоном воздушного судна, различными злоупотреблениями с наркотическими средствами и др. Разумеется, соответствующие составы преступлений должны предусматриваться Уголовным кодексом РФ, статьи которого и должны применяться при привлечении указанных выше лиц на территории Российской Федерации за совершение ими так называемых международных преступлений за ее пределами, если они не были осуждены в любом другом иностранном государстве. Последние изменения закона в этой части устанавливают требование, согласно которому преступление может быть направлено и против интересов граждан Российской Федерации, а также интересов иностранных граждан и лиц без гражданства, не проживающих постоянно в Российской Федерации, и в случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации. Этот вариант возможен только в том случае, если виновные не были осуждены в иностранном государстве, а сам процесс привлечения к уголовной ответственности происходит на территории Российской Федерации, ибо в противном случае нарушался бы принцип справедливости и, в частности, его положение о том, что "никто не может нести уголовную ответственность дважды за одно и то же преступление" (см. комментарий к ст. 6 УК).

Статья 13. Выдача лиц, совершивших преступление

Комментарий к статье 13

1. Институт выдачи одним государством лиц, совершивших преступление, другому иностранному государству (экстрадиция) давно известен международному праву. В этом случае государство, на территории которого находится преступник, по просьбе иностранного государства, ограничивая свою уголовную юрисдикцию в отношении этого лица, выдает его другому заинтересованному государству. Просьба о выдаче лица такому государству может основываться на том, что лицо является его подданным или совершило преступление на его территории, либо хотя и за ее пределами, но против интересов этого государства.

2. Часть 1 ст. 13 УК устанавливает, что граждане Российской Федерации, совершившие преступление на территории иностранного государства, не подлежат выдаче этому государству. Закон, говоря о гражданине, совершившем преступление, исходит из того, что его поведение рассматривается в качестве такового уголовным законодательством не только иностранного государства, но и Российской Федерации. Категорический запрет выдачи российских граждан, совершивших преступление на территории иностранного государства, этому государству основывается на принципе гражданства действия уголовного закона в пространстве, закрепленном в ст. 12 УК (см. комментарий к указанной статье УК). В этом соотношении положений ст. ст. 12 и 13 УК нельзя не усмотреть системную связь норм Общей части Уголовного кодекса РФ, регламентирующих действие уголовного закона в пространстве.

3. Иное решение может быть принято российскими компетентными органами в отношении иностранных граждан и лиц без гражданства, совершивших преступления вне пределов Российской Федерации и находящихся на территории Российской Федерации при определенных условиях. Эта категория лиц может быть выдана иностранному государству для привлечения к уголовной ответственности или отбывания наказания. По общему правилу, эта акция осуществляется компетентными российскими органами в соответствии с двусторонним международным договором Российской Федерации с иностранным государством о правовой помощи, в котором специально оговаривается на строго взаимной основе возможность выдачи иностранных граждан и лиц без гражданства, совершивших преступление вне пределов России и находящихся на ее территории.

4. Уголовно-правовой институт выдачи лиц, совершивших преступление, тесно смыкается, можно даже сказать, корреспондирует с конституционным положением о том, что выдача лиц,

обвиняемых в совершении преступления, а также передача осужденных для отбывания наказания в других государствах осуществляется на основе федерального закона или международного договора Российской Федерации (ч. 2 ст. 63 Конституции РФ). С другой стороны, он существенно дополняется и обогащается другими положениями Конституции РФ: 1) Российская Федерация предоставляет политическое убежище иностранным гражданам и лицам без гражданства в соответствии с общепризнанными нормами международного права; 2) в Российской Федерации не допускается выдача другим государствам лиц, преследуемых за политические убеждения, а также за действия (или бездействие), не признаваемые в Российской Федерации преступлением (ч. ч. 1 и 2 ст. 63).

Раздел II. ПРЕСТУПЛЕНИЕ

Глава 3. ПОНЯТИЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ И ВИДЫ ПРЕСТУПЛЕНИЙ

Статья 14. Понятие преступления

Комментарий к статье 14

1. Понятие преступления является основной, базовой категорией уголовного права. Определение того, какие из конфликтов между личностью и обществом представляют собой повышенную общественную опасность и требуют применения мер уголовно-правового регулирования, является одной из основных задач уголовного законодательства.

Преступление как правовая категория, явление характеризуется определенными признаками, определяющими его объективные и субъективные критерии. Эти признаки нормативно закреплены в законе, а частично уточняются путем доктринального и судебного толкования.

2. Понятие и признаки преступления указаны в ст. 14 УК. Согласно этому определению таким поведенческим актом человека является деяние, которое может быть совершено путем действия или бездействия. Мысли человека, убеждения, его переживания, какими бы они негативными ни были, по нашему закону преступлением не признаются.

Деяние должно обладать важнейшим качественным признаком - быть общественно опасным. Это так называемый материальный признак преступления, означающий, что оно причиняет существенный вред охраняемым уголовным законом общественным отношениям, интересам, ценностям либо угрожает причинением такого вреда. Следует сказать о том, что данное свойство деяния является объективным и неизменным. Законодатель путем своевременного обсуждения и логического осмысления, используя данные практической жизни, познает наличие такого свойства в деяниях людей и осуществляет их криминализацию путем включения в уголовный закон. Изменения в общественной жизни, государственном устройстве иногда позволяют сделать вывод об утрате деянием данного свойства, что приводит к его декриминализации.

Общественная опасность, по признанию нашей правовой науки, носит универсальный характер, она присуща всем видам правонарушений, ее содержание позволяет разграничивать преступления и иные деликты.

В уголовном законе выделяются качественно-количественные характеристики общественной опасности. Речь идет о ее характере и степени. В первом случае мы имеем в виду ценность объекта посягательства, вид причиненного вреда, форму вины. Степень опасности определяется величиной ущерба, степенью вины посягающего, сравнительной тяжестью деяния в зависимости от способа, места, времени и других обстоятельств.

В УК РФ предусмотрено единство материального и формального признаков преступления. Формальный признак означает, что деяние обладает противоправностью и признается преступлением лишь в случае его запрещенности непосредственно в самом уголовном законе. По сути, признак противоправности - это юридическое отражение его общественной опасности. Данный признак означает также, что применение уголовного закона по аналогии не допускается.

Важнейшим признаком преступления законодатель определил виновность, т.е. внутреннее, психическое отношение человека к своему деянию и к наступившим или предполагаемым последствиям. Понятие виновности раскрывается в [ст. 24 УК](#), где закреплено, что виновным в совершении преступления признается лицо, совершившее деяние умышленно или по неосторожности. Такая трактовка полностью соответствует одному из основных принципов уголовного закона - принципу вины, согласно которому лицо подлежит уголовной ответственности только за те общественно опасные действия (бездействие) и наступившие общественно опасные последствия, в отношении которых установлена его вина. Фактически виновность означает, что человек, совершая преступление, обладает интеллектом и волей в том необходимом объеме, который определен в уголовном законе, и тем не менее осознанно делает свободный выбор между преступным и не преступным поведением. Привлечение такого субъекта к ответственности означает субъективное вменение. Уголовную ответственность за невиновное причинение вреда, т.е. объективное вменение, закон не допускает ([ст. 5 УК](#)).

Не менее важный признак преступления - его наказуемость. Следует помнить, что речь идет не о каком-то реальном наказании, а о возможной каре за совершение преступного деяния. Преступление не бывает без наказания. Без него понятие преступления было бы весьма условным, не имеющим смысла. Мера наказания и его виды определяются государством в уголовном законе и могут применяться только по приговору суда.

Возможность освобождения лица от уголовной ответственности и наказания не меняет тезиса о наказуемости как обязательном признаке преступления. Первичным вариантом за совершенное этим лицом преступление предусматривалась реальная мера наказания, которую применяют иногда условно, а иногда ради достижения целей наказания.

Малозначительность деяния ([ч. 2 ст. 14 УК](#)), т.е. отсутствие у него общественной опасности, при наличии формальных признаков какого-либо деяния, предусмотренного уголовным законом, позволяет не признавать его преступным и наказуемым. Малозначительность как свойство предполагает, что деяние не причинило вред и не создавало угрозы его причинения. Признак этот весьма оценочный, требующий от правоприменительных органов учета всех фактических обстоятельств. Необходимо отличать малозначительность от фактических ошибок, которые допускаются виновным. Следует тщательно устанавливать направленность умысла и объем совершенных действий, учитывая способ их совершения. Следует поддержать мнение тех специалистов, которые полагают, что признак малозначительности относится к содержанию деяния и не должен включать в себя обстоятельства, смягчающие ответственность.

Статья 15. Категории преступлений

Комментарий к [статье 15](#)

1. Данная [статья](#) закрепляет разграничение всех преступлений на четыре отдельные категории в зависимости от характера и степени их общественной опасности. Подобная категоризация преступлений является фундаментом, на котором строится жесткая структура многих важнейших институтов уголовного права и система уголовно-правовых последствий, применяемых в соответствии с законом к лицам, совершившим преступление той или иной тяжести. Такое разграничение преступлений оказывает существенное влияние на дифференциацию уголовной ответственности и индивидуализацию уголовного наказания.

2. Правила категоризации предусматривают возможность выделения в тех или иных классификационных разрядах, категориях дополнительных признаков, позволяющих более четко представлять опасность преступления и его место в данной системе. По мнению законодателя, таким признаком является форма вины, с которой совершается преступление той или иной категории.

В качестве формализованного критерия основной классификации законодатель выбрал типовую санкцию в виде лишения свободы. Размер наказания в виде лишения свободы в сжатой и концентрированной форме указывает на различную тяжесть преступлений.

Категоризация преступлений закрепляется законодателем, как и лестница наказаний, от менее опасных видов деяний к более опасным.

В соответствии с Федеральным [законом](#) от 7 декабря 2011 г. N 420-ФЗ расширена категория преступлений небольшой тяжести, к которым теперь относятся умышленные и неосторожные деяния, за которые лишение свободы не превышает трех лет.

3. При принятии УК РФ 1996 г. из смысла [ст. 15](#) можно было сделать вывод о том, что право определения места преступления в системе названных категорий принадлежит исключительно законодателю, т.е. преступление относилось к законодательно названной категории и в том случае, если суд с учетом исключительных обстоятельств в соответствии со [ст. 64](#) УК назначит наказание ниже пределов, установленных для данной категории. Право назначать наказание ниже низшего предела было признано достаточным для осуществления четкой индивидуализации наказания. Однако с принятием Федерального [закона](#) от 7 декабря 2011 г. N 420-ФЗ суду предоставлено право с учетом фактических обстоятельств преступления и степени его общественной опасности при наличии смягчающих наказание обстоятельств и при отсутствии отягчающих наказание обстоятельств изменить категорию преступления на менее тяжкую. Такое изменение категории преступления возможно не более чем на одну категорию преступления при условии назначения указанного в законе наказания в виде лишения свободы (за преступление средней тяжести - не свыше трех лет лишения свободы, за тяжкое преступление - не свыше пяти лет и за особо тяжкое преступление - не свыше семи лет лишения свободы) или иного более мягкого наказания.

Данная новелла, на наш взгляд, не отвечает в полной мере требованиям системности уголовного права и без дополнительного судебного толкования может затруднить деятельность судей при принятии решений по уголовным делам. Более того, вряд ли целесообразно расширять такие полномочия суда в отношении особо тяжких преступлений, совершаемых с насилием.

4. В Общей части УК РФ положения [ст. 15](#) учитываются при построении различных норм и институтов, характеризующих разделы: о преступлении ([ст. 18](#) - рецидив преступлений; [ст. 30](#) - приготовление к преступлению; [ст. 35](#) - понятие преступного сообщества), о наказании ([ст. 48](#) - лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград; [ст. ст. 57 - 59](#) - назначение осужденным пожизненного лишения свободы, вида исправительного учреждения, смертной казни; [ст. 61](#) - обстоятельства, смягчающие наказание; [ст. 69](#) - назначение наказания по совокупности преступлений), об освобождении от уголовной ответственности и от наказания ([ст. ст. 75 - 80, 82, 83, 86](#)), об уголовной ответственности несовершеннолетних ([ст. ст. 90, 92, 93, 95](#)). Речь идет об объеме уголовно-правовых последствий, установленных законодателем для лиц, совершивших преступления той или иной степени тяжести. При этом важно помнить, что содержание и объем последствий определенной категории преступлений находятся в прямой зависимости от ее типовой общественной опасности: чем выше опасность той или иной категории, тем более строгие последствия устанавливаются для нее законом.

5. Категоризация преступлений дает законодателю возможность учитывать различные по тяжести преступления при конструировании уголовно-правовых институтов и норм, позволяет устранять постоянно меняющиеся длинные перечни преступлений в [Общей части](#).

Статья 16. Утратила силу. - Федеральный [закон](#) от 08.12.2003 N 162-ФЗ.

Статья 17. Совокупность преступлений

Комментарий к [статье 17](#)

1. В соответствии со [ст. 17](#) совокупностью преступлений признается совершение двух или более преступлений, ни за одно из которых лицо не было осуждено. Совокупность преступлений может образовывать и одно действие (бездействие), содержащее признаки преступлений, предусмотренных двумя или более статьями [УК](#) (частями одной и той же статьи [УК](#)), имеющими самостоятельные санкции.

2. Судебная практика признает также наличие совокупности преступлений и в случаях совершения лицом однородных действий, из которых одни квалифицируются как оконченное преступление, а другие - как приготовление, покушение или соучастие в преступлении.

3. Вместе с тем совокупность исключается, если совершенное преступление содержит признаки, предусмотренные несколькими пунктами одной статьи, имеющей общую санкцию (например, [ч. 2 ст. 105 УК](#); [ч. 2 ст. 126 УК](#)).

4. При совокупности преступлений лицо несет уголовную ответственность за каждое совершенное преступление по соответствующей статье или части статьи настоящего [Кодекса](#).

5. **Реальная совокупность** предполагает совершение двух или более преступлений, предусмотренных различными статьями или частями статьи [Особенной части УК](#), ни за одно из которых лицо не было осуждено ([ч. 1 ст. 17 УК](#)). При этом каждое из преступлений, образующих совокупность, совершается самостоятельным действием или бездействием: например, мошенничество ([ст. 159 УК](#)), а затем дача взятки ([ст. 291 УК](#)).

Для реальной совокупности характерно одновременное совершение преступлений, т.е. одно всегда является первым, а последующее - повторным.

6. **Идеальной совокупностью** признается одно действие или бездействие, содержащее признаки преступлений, предусмотренных двумя или более статьями Уголовного кодекса ([ч. 2 ст. 17 УК](#)). Специфика идеальной совокупности обусловлена тем, что одно общественно опасное действие (бездействие) способно вызывать несколько вредных последствий. В таких случаях содеянное не охватывается какой-либо одной уголовно-правовой нормой, а подлежит квалификации по двум или более статьям [Особенной части УК](#). В отличие от реальной совокупности, идеальная совокупность преступлений не образует их повторения. Примерами могут служить убийство лица путем поджога дома, где находился потерпевший ([ст. ст. 105, 111 УК](#)), убийство потерпевшего при разбое ([ст. ст. 105, 162 УК](#)).

7. Совокупность преступлений необходимо отличать от конкуренции уголовно-правовых норм. При конкуренции норм одно и то же деяние подпадает под действие двух или более статей Уголовного [кодекса](#). Например, получение взятки должностным лицом охватывается как [ст. 290 УК](#), так и [ст. 285 УК](#); служебный подлог - [ст. 292](#) и также [ст. 285 УК](#). Таким образом, [ст. 285 УК](#) является общей нормой, предусматривающей все случаи злоупотребления должностными полномочиями, [ст. ст. 290 и 292](#) - специальными, предусматривающими ответственность за одну из разновидностей преступлений, указанных в общей норме (получение взятки, служебный подлог и т.п.).

8. Правила квалификации преступлений при конкуренции норм установлены в [ч. 3 ст. 17 УК](#) и состоят в том, что, если преступление предусмотрено общей и специальной нормами, совокупность преступлений отсутствует и уголовная ответственность наступает по специальной норме.

Статья 18. Рецидив преступлений

Комментарий к [статье 18](#)

1. В соответствии с [ч. 1 ст. 18 УК](#) рецидивом признается совершение умышленного преступления лицом, имеющим судимость за ранее совершенное умышленное преступление. Из данного определения вытекают свойственные рецидиву признаки: а) совершение лицом двух или более самостоятельных умышленных преступлений; б) отдаленность образующих рецидив преступлений друг от друга определенным промежутком времени; в) наличие судимости за предшествующее умышленное преступление. Названные признаки позволяют ограничивать рецидив от совокупности преступлений.

2. В зависимости от характера преступлений и количества судимостей уголовный закон ([ст. 18 УК](#)) различает следующие виды рецидива: простой (общий); опасный; особо опасный.

3. **Простым (общим) рецидивом** признается совершение любого умышленного преступления лицом, имеющим судимость за любое ранее совершенное умышленное преступление (например, совершение хулиганства лицом, имеющим судимость за кражу, или совершение убийства лицом, ранее судимым за изнасилование).

4. В соответствии с **ч. 2 ст. 18 УК** рецидив преступлений признается **опасным** в случаях: а) совершения лицом тяжкого преступления, за которое оно осуждается к реальному лишению свободы, если ранее это лицо два или более раза осуждалось к лишению свободы за умышленное преступление средней тяжести; б) совершение лицом тяжкого преступления, если ранее оно уже осуждалось за тяжкое или особо тяжкое преступление к реальному лишению свободы.

5. В **ч. 3 ст. 18 УК** предусмотрены условия, позволяющие признать рецидив преступлений **особо опасным**.

Во-первых, при совершении лицом особо тяжкого преступления, за которое оно осуждается к реальному лишению свободы, если ранее это лицо два раза было осуждено за тяжкое преступление к реальному лишению свободы.

Во-вторых, при совершении лицом особо тяжкого преступления, если ранее оно два раза было осуждено за тяжкое преступление или ранее осуждалось за особо тяжкое преступление.

6. При признании рецидива преступлений не учитываются: а) судимости за умышленные преступления небольшой тяжести; б) судимости за преступления, совершенные лицом в возрасте до 18 лет; в) судимости за преступления, осуждение за которые признавалось условным либо по которым предоставлялась отсрочка исполнения приговора, если условное осуждение или отсрочка исполнения приговора не отменялись и лицо не направлялось для отбывания в места лишения свободы; г) судимости, снятые или погашенные в порядке, установленном **ст. 86 УК**.

7. Совершение лицом двух или более преступлений свидетельствует, как правило, о том, что его поведение не случайно, а определяется устойчивой антисоциальной направленностью, нежеланием вести законопослушный образ жизни, соблюдать требования и предписания норм уголовного закона.

8. С учетом этого уголовный закон рассматривает совершение лицом нескольких преступлений как обстоятельство, отражающее повышенную общественную опасность личности виновного и всего содеянного им, и предусматривает ряд уголовно-правовых последствий, существенно усиливающих уголовную ответственность и наказание за совокупность и рецидив преступлений.

9. Рецидив преступлений признается отягчающим обстоятельством, т.е. учитывается судом при определении виновному вида и размера наказания (**п. "а" ч. 1 ст. 63 УК**).

10. Общие начала назначения наказания устанавливают, что лицу, признанному виновным в совершении преступления, назначается справедливое наказание в пределах, предусмотренных соответствующей статьей **Особенной части УК**, и с учетом положений **Общей части УК (ст. 60 УК)**. Вместе с тем уголовный закон указывает, что суд вправе превысить пределы санкций, установленных статьями **Особенной части УК**, в двух случаях: при назначении наказания по совокупности преступлений (**ст. 69 УК**) и при назначении наказания при совокупности приговоров (**ст. 70 УК**), так как речь идет о совершении лицом двух или более преступлений. Однако и в этих случаях наказание за каждое отдельное преступление назначается строго в установленных пределах санкций. Выход же за эти пределы возможен лишь при определении общего (окончательного) наказания за все совершенные виновным преступления.

11. Рецидив преступлений свидетельствует о том, что применявшаяся к лицу мера уголовного наказания не достигла своих целей, в том числе не удержала его от повторного нарушения уголовно-правового запрета. Исходя из этого, уголовный закон предусматривает, что рецидив преступлений влечет более строгое наказание (**ч. 5 ст. 18 УК**) на основании и в пределах, предусмотренных **Уголовным кодексом**, а также особый порядок его назначения (**ст. 68 УК**).

12. При совокупности преступлений лицо несет уголовную ответственность за каждое совершенное деяние по соответствующей статье или части статьи [УК \(ч. 1 ст. 17 УК\)](#). Поскольку виновный осуждается за два или более преступления, уголовный закон предусматривает особый порядок назначения наказания (не только за каждое из совершенных преступлений, образующих совокупность, но и в целом). Правила и принципы назначения наказания при совокупности преступлений регламентированы в [ст. 69 УК](#).

Глава 4. ЛИЦА, ПОДЛЕЖАЩИЕ УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

Статья 19. Общие условия уголовной ответственности

Комментарий к [статье 19](#)

1. Российское уголовное законодательство предусматривает общие условия уголовной ответственности, необходимые для признания лица в качестве субъекта преступления. Субъектом преступления может быть только человек, способный осознавать свои действия, руководить ими, а также нести за их совершение юридическую ответственность. К физическим лицам относятся граждане Российской Федерации, лица без гражданства, а также иностранные граждане. Особенности привлечения к уголовной ответственности иностранных граждан приведены в [комментариях к ст. ст. 11 и 12 УК](#). Юридические лица по уголовному закону Российской Федерации не признаются субъектами преступления.

2. Вменяемость означает такое психическое состояние человека, при котором его интеллект и воля позволяют контролировать свое поведение и осознавать не только противоправность совершаемого деяния во время его совершения, но и способность нести в связи с этим уголовную ответственность. К числу вменяемых лиц относятся также лица, имеющие некоторые отклонения в психическом здоровье (аномалии в психике), но не лишаящие их способности осознавать общественную опасность и противоправность совершаемых ими деяний. Вместе с тем уголовный закон предоставляет суду право учитывать это обстоятельство при назначении наказания лицу либо использовать это состояние субъекта в качестве правового основания для назначения принудительных мер медицинского характера (см. [комментарий к ст. 97 УК](#)).

3. Важным условием признается возраст уголовной ответственности, недостижение которого позволяет говорить об отсутствии правовых оснований для привлечения лица к уголовной ответственности. [УК РФ](#) определил два вида возраста: общий и пониженный. Общий возраст уголовной ответственности составляет 16 лет, а за некоторые преступления, перечень которых является исчерпывающим, ответственность наступает с 14 лет (см. [комментарий к ст. 20 УК](#)).

Статья 20. Возраст, с которого наступает уголовная ответственность

Комментарий к [статье 20](#)

1. По общему правилу за совершение большинства преступлений уголовная ответственность наступает по достижении лицом возраста 16 лет. Лишь за некоторые преступные деяния, общественная опасность которых значительна, уголовная ответственность наступает по достижении возраста 14 лет. Перечень данных преступлений изложен в [ч. 2 ст. 20 УК РФ](#) и является исчерпывающим.

2. Для привлечения лица к уголовной ответственности требуется точно определить его возраст (число, месяц, год рождения). Этот вопрос решается на основании соответствующих документов (свидетельство о рождении, паспорт и т.п.). Возраст определяется не началом дня рождения, а его окончанием, т.е. лицо считается достигшим возраста, с которого наступает уголовная ответственность, не в день рождения, а по истечении суток, на которые приходится этот день, т.е. с нуля часов последующих суток. При отсутствии документов, удостоверяющих дату рождения, возраст устанавливается в процессе проведения судебно-медицинской экспертизы. В этом случае днем рождения субъекта надлежит считать последний день того года, который назван экспертами, а при определении возраста минимальным и максимальным числом лет суду следует

исходить из предполагаемого экспертами минимального возраста такого лица. Данный порядок установления возраста лица, совершившего деяние, запрещенное уголовным законом, определен в [Постановлении](#) Пленума Верховного Суда РФ от 01.02.2011 N 1 "О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних".

3. Предусмотрев наступление уголовной ответственности несовершеннолетних с 16, а за некоторые преступления с 14 лет, закон предоставляет суду право освободить такое лицо от уголовной ответственности в случае совершения преступления небольшой или средней тяжести впервые, если исправление может быть достигнуто путем применения принудительных мер воспитательного воздействия (см. [комментарий к ст. 90 УК](#)). При назначении наказания несовершеннолетнему, совершившему преступление небольшой или средней тяжести, меры уголовного наказания могут быть заменены принудительными мерами воспитательного характера (см. [комментарий к ст. 92 УК](#)).

4. В некоторых случаях в отношении несовершеннолетних действуют правила так называемой возрастной невменяемости. Речь идет о социально и педагогически запущенных подростках, о тех, кто имеет отставание в психическом развитии, но не в связи с психическим расстройством. В подобных случаях необходимо назначать экспертизу психического состояния субъекта с привлечением специалистов детской и юношеской психологии и педагогики. Если заключением специальной психолого-педагогической экспертизы будет установлено, что несовершеннолетний в силу указанных причин не мог в полной мере обладать интеллектом и волей, то он не подлежит уголовной ответственности.

5. В определенных случаях, установленных уголовным законом и в ряде случаев иными федеральными законами, ответственности подлежит специальный субъект преступления. Речь идет о дополнительных признаках субъекта, которыми его наделяет законодатель (по полу, возрасту, профессии, должности).

Статья 21. Невменяемость

Комментарий к [статье 21](#)

1. Состояние невменяемости означает особое психическое состояние лица, характеризующее его интеллект и волю во время совершения им общественно опасного деяния, признаваемого преступлением. Термины "невменяемость" и "вменяемость" относятся к правовым понятиям и характеризуют субъекта, его способность или неспособность нести уголовную ответственность. Поэтому при выяснении вменяемости или невменяемости правоприменители должны анализировать не вопросы, относящиеся к субъективной стороне, а устанавливать данные о личности субъекта, его состояние и поведение во время (в момент) совершения преступного деяния (см.: БВС РФ. 2000. N 11. С. 14).

2. В соответствии со [ст. 21 УК](#) состояние невменяемости определяется двумя критериями. Одним из них является наличие у лица болезненного состояния психики, который принято называть **медицинским** (или биологическим) критерием. Второй критерий означает отсутствие у лица возможности сознавать значение своих действий или руководить ими. Этот критерий называется **юридическим** (психологическим). Для признания лица невменяемым необходимо установить оба критерия. Медицинским основанием для принятия такого решения является заключение судебно-психиатрической экспертизы, но в итоге невменяемым человека признает только суд (см.: БВС РФ. 2003. N 4).

3. Медицинский критерий невменяемости в [ст. 21 УК](#) представляет собой обобщенный перечень психических расстройств, включающих в себя четыре их вида: 1) хроническое психическое расстройство; 2) временное психическое расстройство; 3) слабоумие; 4) иное болезненное состояние психики. Из содержания медицинского критерия следует, что неболезненные расстройства психической деятельности не должны исключать вменяемость. Под хроническим психическим расстройством следует понимать группу заболеваний, носящих длительный характер, трудноизлечимых и прогрессирующих (шизофрения, эпилепсия,

прогрессивный паралич, маниакально-депрессивный психоз, предстарческие и старческие психозы и др.). К временному расстройству психики относятся психические заболевания, которые быстро развиваются, длятся непродолжительное время и заканчиваются полным выздоровлением. Слабоумие - болезненное состояние психики, которое характеризуется неполноценностью умственной деятельности. Медики выделяют олигофрению (врожденное слабоумие) и три ее формы: легкая (дебильность), средняя (имбецильность) и тяжелая (идиотия). Приобретенным слабоумием (деменция) является болезненное состояние, характеризующееся снижением или полным отсутствием мыслительной деятельности и связанное, как правило, с заболеванием, его вызвавшим. **Иное болезненное состояние психики** - это расстройство психической деятельности болезненного характера, которое не подпадает под признаки названных трех категорий. Сюда могут быть отнесены наиболее тяжелые формы психопатии, аномалии психики у глухонемых, последствия черепно-мозговой травмы (травматическая энцефалопатия) и др. Любое из перечисленных заболеваний или недостатков психики в отдельности может оказаться достаточным для признания лица невменяемым с точки зрения медицинского критерия невменяемости. В целом современная формулировка медицинского критерия невменяемости охватывает, по существу, все возможные варианты психической патологии.

4. Юридический (психологический) критерий невменяемости характеризуется двумя признаками: интеллектуальным (невозможностью осознавать значение своих действий) и волевым (неспособностью руководить своими действиями). Для признания лица невменяемым с точки зрения рассматриваемого критерия достаточно одного из этих признаков.

Интеллектуальный признак свидетельствует о том, что лицо, совершившее то или иное действие (или бездействие), не способно понимать фактические обстоятельства содеянного или не может осознавать его общественное значение.

Волевой признак невменяемости состоит в отсутствии у лица способности руководить своими действиями. Это самостоятельный признак, который и при отсутствии интеллектуального признака может свидетельствовать о наличии невменяемости. По этой причине закон эти два признака разделяет союзом "либо". Лицо, совершившее общественно опасное деяние, при определенном состоянии психики может, совершая такое деяние, сохранять возможность формальной оценки событий, понимать их, но при одновременном отсутствии способности руководить своими действиями. В таких случаях о наличии юридического критерия невменяемости можно судить на основании одного волевого признака. С другой стороны, неспособность осознавать свои действия (интеллектуальный признак) всегда свидетельствует о неспособности руководить этими действиями и, следовательно, о наличии юридического (психологического) критерия невменяемости.

5. По решению суда лицу, признанному невменяемым, могут быть назначены принудительные меры медицинского характера. Это означает, что при определенных обстоятельствах общественно опасного деяния и данных о личности невменяемого упомянутые меры могут и не применяться (см. [комментарий к ст. ст. 97 - 104 УК](#)). Решение о применении указанных мер зависит от характера и степени общественной опасности совершенного невменяемым общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом.

Статья 22. Уголовная ответственность лиц с психическим расстройством, не исключающим вменяемости

Комментарий к [статье 22](#)

1. В данной [статье](#) речь идет об уголовной ответственности и наказании лиц, которые совершили преступление, но страдают психическими аномалиями. Современное законодательство большинства зарубежных стран признает концепцию уменьшенной вменяемости. В российской юридической науке справедливо отмечается, что лица с неполноценной психикой не могут быть в области уголовной ответственности приравнены к психически здоровым. К числу подобных расстройств в юридической литературе относят психопатии, остаточные явления черепно-мозговых травм, органические заболевания центральной нервной системы, олигофрению в легкой степени дебильности и т.д.

2. Положения данной [статьи](#) позволяют констатировать следующее. Закон не признает промежуточного состояния между вменяемостью и невменяемостью, а лицо, которое во время совершения преступления не могло в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими, признается вменяемым и подлежащим уголовной ответственности. Наличие у виновного психических аномалий, не исключающих вменяемости, должно обязательно учитываться судом при назначении наказания. При этом формулировка [ст. 22](#) УК "учитывается судом" не означает смягчение или усиление наказания. В подобных случаях суд должен руководствоваться общим перечнем видов наказаний, указанных в [ст. 44](#) УК. Индивидуальный подход при этом может выражаться только в избранной мере наказания, а в ряде случаев может служить основанием для применения принудительных мер медицинского характера, которые могут быть применены судом и в том случае, когда необходимость применения этих мер возникает в процессе предварительного следствия (см.: [Определение](#) Судебной коллегии ВС РФ от 26 декабря 1994 г. // БВС РФ. 1995. N 8. С. 8).

3. Медицинский критерий уменьшенной вменяемости устанавливается по заключению психиатрической экспертизы. После установления у вменяемого лица психического расстройства следователь и суд должны выяснить степень влияния этого расстройства на его поведение при совершении преступления, опираясь на заключение судебно-психиатрической экспертизы и на материалы дела, собранные на предварительном следствии и в судебном заседании.

4. Только суд, учитывая заключение судебно-психиатрической экспертизы, вправе признать лицо уменьшенно вменяемым и с учетом данного обстоятельства, отмеченного в приговоре, назначить наказание.

Статья 23. Уголовная ответственность лиц, совершивших преступление в состоянии опьянения

Комментарий к [статье 23](#)

1. Вопрос об ответственности лиц, совершающих общественно опасные деяния в состоянии опьянения, связывается с проблемой вменяемости - невменяемости. Алкоголь, воздействуя на центральную нервную систему человека, поражает его сознание и волю. Нетрезвое состояние способствует проявлению антиобщественных взглядов и привычек. Некоторые лица, совершившие преступления в состоянии опьянения, достаточно часто ссылаются на то, что они не осознавали значения своих действий, не могли руководить ими, ничего не помнят о произошедшем с ними.

2. По закону состояние опьянения не является основанием для освобождения от уголовной ответственности. От болезненных состояний психики, оказывающих влияние на признание лица невменяемым, состояние обычного алкогольного опьянения отличается двумя важными обстоятельствами. В состоянии опьянения человек приводит себя сознательно, намеренно. Обычное алкогольное опьянение не вызывает нарушения психической деятельности и не является болезненным состоянием психики.

3. При опьянении, как правило, отсутствует и юридический критерий невменяемости. Даже в тяжелой степени опьянения нарушение психических процессов не приводит к полному устранению контроля сознания и возможности руководить своими действиями. Бессмысленность, алогичность поступков, отсутствие видимых мотивов, незначительность или полное отсутствие повода к преступлению, неоправданная жестокость или крайний цинизм не являются показателем данного критерия. В этих случаях лицо не утрачивает связь с реальностью происходящего, осознает свои поступки и способно корректировать их.

4. В некоторых случаях возникает вопрос о том, что опьянение может свидетельствовать об утрате лицом интеллектуального или волевого моментов своего поведения, что ведет к признанию его невменяемым. В теории уголовного права в связи с этим состояние опьянения подразделяется на физиологическое и патологическое.

Физиологическое опьянение не является заболеванием и не влечет стойких изменений психики, поэтому эта разновидность опьянения не влияет на интеллект и волю лица, совершающего преступление, и оно признается вменяемым. Следует заметить, что физиологическое опьянение рассматривается как обстоятельство, не исключающее уголовной ответственности. Оно не может рассматриваться как обстоятельство, отягчающее или смягчающее наказание. Обычное физиологическое опьянение, как правило, возникает в результате произвольного употребления алкоголя, наркотических средств или других одурманивающих веществ, дозы которых в значительной степени не являются чрезмерными и определяют поведение виновного в состоянии опьянения как вменяемого человека.

В случае, если имело место приведение субъекта в состояние физиологического опьянения против или помимо его воли с помощью насилия или угроз, вопрос об уголовной ответственности должен решаться с учетом положений [ст. 40 УК](#).

Патологическое опьянение - это редко встречающееся кратковременное расстройство психической деятельности, при котором лицо утрачивает способность отдавать себе отчет в своих действиях или руководить ими. Оно возникает в результате ряда предрасполагающих факторов (психическая слабость, физическое и психическое истощение, длительное нахождение в стрессовой ситуации и т.п.) и употребления указанных в законе веществ в больших количествах. Патологическое опьянение является разновидностью временного психического расстройства, исключающего вменяемость и уголовную ответственность.

На почве систематического употребления одурманивающих веществ могут возникнуть и развиваться самостоятельные психические заболевания, не относящиеся к патологическому опьянению (белая горячка, алкогольный делирий, наркотическая абстиненция и т.п.), которые также исключают вменяемость субъекта, но при этом требуются подробное заключение психиатрической экспертизы и тщательный судебный анализ всех обстоятельств дела.

Глава 5. ВИНА

Статья 24. Формы вины

Комментарий к [статье 24](#)

1. В [УК](#) не содержится законодательного определения вины как основной формы психического отношения лица к совершенному им деянию. В уголовно-правовой науке рассматриваются две основные теории вины: 1) оценочная (нормативная, этическая), когда вина лица за совершенное деяние сводится к оценочной (социальной, нравственной, политической) характеристике, формулируемой судом; 2) психологическая, согласно которой вина представляет собой субъективное (внутреннее, психическое) отношение лица к своим общественно опасным и противоправным действиям или бездействию и их общественно опасным последствиям. В соответствии с принципом вины (см. [комментарий к ст. 5 УК](#)) лицо подлежит уголовной ответственности только за совершение тех общественно опасных действий и их вредные последствия, в отношении которых установлена его вина. Границы и условия применения принципа вины определяются во многих нормах [Общей](#) и [Особенной частей](#).

2. Российская наука и практика в большей степени склонны к психологическому пониманию вины. В этой связи вина рассматривается как психологическая категория, свободная от влияния политических, социальных и нравственных оценок, чреватых тяготением к объективному вменению. Каждое общественно опасное и противоправное действие (бездействие) вменяемого человека считается волевым и сознательным. Всякое волевое и сознательное деяние мотивированно и целенаправленно, т.е. совершается по определенному мотиву и для достижения конкретных целей.

3. По содержанию комментируемой [статьи](#) вина представляет собой родовое понятие двух ее форм - умысла и неосторожности и четырех видов - прямого умысла, косвенного умысла, легкомыслия, небрежности. Вина включена в основание уголовной ответственности как обязательная подсистема таковой (см. [комментарий к ст. 8 УК](#)). Невинное причинение вреда в

уголовном праве называется "случай" или "казус".

4. Мотивация и преследуемые субъектом цели раскрывают то, ради чего он в ущерб интересам других лиц, общества и государства совершает общественно опасное и уголовно наказуемое деяние. Через мотивы и цели открывается психологическая суть внутреннего отношения виновного к деянию. От их точного установления зависит практическая реализация принципа вины.

5. В зависимости от степени осознания лицом совершаемых им действий (бездействия) и наступивших при этом преступных последствий, сопровождаемых мотивами и целями, могут быть различными формы его вины. Причинение тяжкого вреда здоровью в результате применения лицом оружия (холодного, огнестрельного, предметов, используемых в качестве оружия) в зависимости от преследуемых им мотивов и целей может быть как умышленным, так и неосторожным, а иногда и невиновным.

Курганским областным судом 6 декабря 2002 г. Ч. осужден по [ч. 3 ст. 30, п. "а" ч. 2 ст. 105 УК](#). Он признан виновным в том, что 1 июля 2002 г. в г. Долматово Курганской области покушался на причинение смерти П. и К. из личной неприязни. Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда РФ 28 февраля 2003 г. приговор изменила, переквалифицировала действия осужденного с [ч. 3 ст. 30, п. "а" ч. 2 ст. 105 УК](#) на [п. "б" ч. 3 ст. 111 УК](#), указав на то, что суд при вынесении приговора не учел отношение виновного к содеянному и направленность его умысла, а оценил лишь наступившие последствия - причинение тяжкого вреда здоровью, нанесение ранений потерпевшим ножом в течение незначительного промежутка времени. В соответствии с [ч. 3 ст. 30 УК](#) покушением на преступление признаются умышленные действия лица, непосредственно направленные на совершение преступления, если при этом преступление не было доведено до конца по не зависящим от этого лица обстоятельствам. На отсутствие у лица намерений на совершение убийства в процессе нанесения ножевых ранений указывает тот факт, что он не имел препятствий (если бы он имел намерение убить потерпевших) довести свой умысел до конца. Однако он не только не предпринял никаких действий, но, напротив, сам убежал с места происшествия. По делу установлено, что Ч. действовал не с прямым, а с косвенным умыслом, он должен нести ответственность не за те последствия, которые могли наступить, а за те, которые реально наступили, т.е. за умышленное причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшим (см.: БВС РФ. 2004. N 4).

6. Субъективное (внутреннее, психическое) отношение лица к совершаемому им общественно опасному и уголовно-противоправному деянию закон ограничивает двумя формами: умыслом и неосторожностью, для которых вина в целом является родовым понятием. Наличие в законе четко разработанных форм вины не допускает возможности расширительного и произвольного толкования субъективного отношения лица к совершенному им деянию. Законодательное ограничение вины двумя ее формами (умысел и неосторожность) создает правовые гарантии для исключения объективного вменения. В этой связи любая фактическая (объективно), но невиновная причастность (субъективно) лица к происшедшему событию, даже при наличии наступивших последствий, не может рассматриваться как факт совершения преступления и служить основанием для привлечения к уголовной ответственности. Принцип виновного, субъективного вменения исключает объективное вменение, т.е. наступление уголовной ответственности лишь за происшедшее событие, внешне похожее на преступление, но в совершении которого отсутствует виновность лица.

7. Согласно [ст. 24 УК](#) виновным в совершении преступления может быть признано только то лицо, которое совершило общественно опасное и уголовно-противоправное деяние умышленно или неосторожно (см.: [Обзор](#) кассационной практики СК по уголовным делам Верховного Суда РФ за 2002 г. (утв. Постановлением Президиума Верховного Суда РФ от 12 декабря 2003 г.) // БВС РФ. 2003. N 8).

8. Действующий [УК](#) существенно сужает возможность привлечения к уголовной ответственности за неосторожное поведение. [Часть 2 ст. 24](#) устанавливает правило, согласно которому деяние, совершенное по неосторожности, наказуемо только в случаях, специально предусмотренных в [Особенной части](#), т.е. когда в соответствующей статье УК прямо указывается

на неосторожную вину. Нормы, в которых нет указания на неосторожную форму вины, на наш взгляд, предусматривают наказуемость лишь при умышленном совершении деяния. Хотя в науке уголовного права есть мнение о том, что при отсутствии указания в статье [Особенной части](#) УК на неосторожность вина может быть как умышленной, так и неосторожной. Как представляется, в этой части [статья](#) нуждается в более точной редакции.

Статья 25. Преступление, совершенное умышленно

Комментарий к [статье 25](#)

1. Комментируемая [статья](#) содержит теоретические положения уголовного права о делении умысла на два вида: прямой и косвенный.

Прямой умысел содержит три взаимосвязанных признака: 1) осознание лицом общественной опасности своих действий (бездействия); 2) предвидение возможности или неизбежности наступления общественно опасных последствий; 3) желание их наступления.

Косвенный умысел состоит из трех признаков: 1) осознание лицом общественной опасности своих действий (бездействия); 2) предвидение возможности наступления общественно опасных последствий; 3) нежелание, но сознательное допущение этих последствий либо безразличное к ним отношение. Вместе с тем речь в этом случае идет о так называемом материальном составе преступления, которое в соответствии с законодательной конструкцией считается оконченным при наступлении указанных в законе последствий. Для более точного уяснения сущности умышленных преступлений с формальным составом следовало бы законодательно закрепить и содержание их умысла, учитывая, что момент окончания подобных преступлений связан с совершением действий.

2. Общим признаком обоих видов умысла является осознание лицом общественной опасности своих действий (бездействия).

Общественная опасность деяния - объективный или материальный признак преступления, в основе которого лежат криминализация деяний, категоризация преступлений по тяжести, назначения наказания и т.д.

Применительно к умышленной вине конкретных лиц общественная опасность означает осознание лицом в общих чертах, что совершаемое им действие (бездействие) причиняет вред охраняемым уголовным законом интересам.

3. В законодательном определении прямого умысла раскрываются признаки умышленной формы вины:

1) осознание лицом общественной опасности своего действия (бездействия);

2) предвидение неизбежности или возможности наступления общественно опасных последствий;

3) желание их наступления.

Первые два признака характеризуют содержание психического состояния субъекта в момент совершения преступления и составляют интеллектуальный элемент прямого умысла.

Третий признак, заключающийся в желании наступления преступных последствий, относится к волевому элементу прямого умысла.

Прямой умысел сопряжен с осознанием лицом общественной опасности своего действия (бездействия), пониманием фактической и социальной вредности своего деяния.

4. В некоторых случаях законодатель признает деяния умышленными лишь при осознании лицом их противоправности. Это относится к преступлениям со специальным субъектом, когда на

лицо возложена обязанность по выполнению каких-либо правил, предписаний.

Вторым обязательным признаком интеллектуального момента прямого умысла является предвидение субъектом возможности или неизбежности наступления общественно опасных последствий совершаемого им деяния.

Предвидение есть мысленное представление лица о результатах совершаемого им действия или бездействия, при котором виновный понимает, какой конкретный вред наступит. При этом он осознает общественно опасный характер совершаемого, понимает степень вредности для правоохраняемых интересов, в том числе неизбежность или возможность реального наступления таких последствий. Предвидением охватывается общий характер причинно-следственной связи между деянием и последствиями.

Согласно законодательному определению прямого умысла предвидение последствий может быть двояким: виновный предвидит возможность или неизбежность наступления общественно опасных последствий.

Наиболее характерным и встречающимся чаще других является предвидение лицом неизбежности наступления последствий, при котором субъект убежден в реальности их наступления и делает все для достижения задуманного результата.

Вторым элементом прямого умысла является волевой момент, характеризующийся наличием у лица желания наступления общественно опасных последствий. Под желанием понимается стремление к конкретному результату, что предполагает сознательную и целенаправленную деятельность субъекта. "Кроме сознания, умысел включает в себе и другой элемент, хотение, направление нашей воли к практической реализации, представляющийся не менее, если даже не более важным. Всякая виновность есть виновность воли" (Таганцев Н.С. Русское уголовное право. Лекции. Часть Общая. Т. 1. М.: Наука, 1994. С. 238).

Содержание прямого умысла охватывает и иные обстоятельства, которые могут являться основными признаками состава, а могут быть и факультативными (способ, место, обстановка совершения преступления).

5. Косвенный и прямой умысел по интеллектуальному элементу не имеют существенных отличий. Отличие следует проводить по волевому элементу. При прямом умисле воля субъекта выражена в желании наступления общественно опасных последствий. При косвенном умисле виновный сознательно допускает их наступление либо относится к ним безразлично. Отсутствие желания наступления общественно опасных последствий при косвенном умисле указывает на то, что они не являются целью преступления. Субъект причиняет вред общественным отношениям, не думая о последствиях совершаемого деяния, несмотря на то, что вероятность их причинения весьма реальна.

6. В формальных составах виновный осознает опасность и противоправность своих действий и желает их совершить. Таким образом, подобные преступления могут быть совершены только с прямым умислом. В этом случае возможные последствия (моральные, физические страдания лица, материальный ущерб и т.п.) не имеют значения, поскольку они не предусмотрены законом в качестве обязательных признаков и потому находятся за пределами конкретного состава преступления.

7. Деление умысла на прямой и косвенный имеет большое практическое значение. Во-первых, оно учитывается при квалификации преступлений, когда, например, речь идет о правовой оценке неоконченной преступной деятельности, о соучастии и т.д. Приготовление к преступлению и покушение на преступление могут быть совершены только с прямым умислом, так как действия виновного в этом случае целенаправленные и мотивированные, при которых косвенный умисел невозможен. Во-вторых, тщательное установление у лица осознания общественной опасности совершаемого им деяния позволяет определить степень его криминальной направленности. В-третьих, наличие прямого либо косвенного умысла влияет на индивидуализацию ответственности и назначение наказания, поскольку характеризует степень вины, характер и содержание

общественной опасности, личность виновного. Лицо, совершившее преступление с прямым умыслом, обладает более высокой степенью общественной опасности, имея повышенную активность в волевом достижении преступных целей, а при косвенном умысле воля субъекта по отношению к последствиям менее активна. В-четвертых, определение границы между умышленным и неосторожным преступлением (косвенный умысел и преступное легкомыслие) находится в точном установлении интеллектуального и волевого моментов.

8. В теории уголовного права выделяются и иные виды умысла, которые не составляют самостоятельной формы вины, основаны на учении об особенностях психического отношения виновного при совершении умышленных преступлений и чаще всего определяются целями и мотивами действий виновного. Учитывая момент формирования у субъекта преступного намерения, в теории принято подразделять умысел на заранее обдуманый и внезапно возникший. **Заранее обдуманый умысел** формируется лицом заблаговременно до начала совершения им преступления и реализуется через определенное время. Наличие заранее обдуманного умысла указывает на более высокую степень вины, свидетельствует о стойкости антиобщественной позиции. **Внезапно возникший умысел** характерен для преступлений, совершаемых по внезапному побуждению, под воздействием конкретной ситуации, в условиях, способствующих совершению преступления. Его разновидностью является **аффектированный умысел**, реализуемый в состоянии сильного душевного волнения, исключающий возможность обдумывания своих действий. Уголовно-правовое значение данный умысел имеет в том случае, если его возникновение спровоцировано, например, неправомерными действиями потерпевшего, наличием психотравмирующей ситуации, вызвавшей у субъекта сильное эмоциональное волнение, ослабившее контроль за волевыми действиями. Наличие аффектированного умысла учтено законодателем, и некоторые составы преступлений (убийство в состоянии аффекта (ст. 107 УК) и причинение тяжкого либо средней тяжести вреда здоровью в таком же состоянии (ст. 113 УК)) отнесены к числу составов, смягчающих ответственность (привилегированные составы).

В зависимости от направленности и степени представлений субъекта о фактических и социально значимых свойствах совершаемого деяния, преступных последствий умысел подразделяется на конкретизированный и неконкретизированный.

Конкретизированный умысел характеризует психическое состояние виновного, указывает на тот преступный результат и наступление конкретных общественно опасных последствий, которые ожидает субъект. Умысел в таких случаях является четким, лицо представляет конкретный результат и активно стремится к его достижению. Разновидностью конкретизированного умысла является умысел альтернативный, при котором субъект допускает возможность причинения вреда в виде двух или более общественно опасных последствий.

Неконкретизированный умысел выражен тем, что у субъекта имеется наиболее общее представление о преступных последствиях, которые в общей форме предвидятся виновным. При этом размер причиненного вреда не конкретизирован. Ответственность при этом наступает за фактически наступившие последствия.

Статья 26. Преступление, совершенное по неосторожности

Комментарий к [статье 26](#)

1. Внутреннее отношение субъекта к наступившим последствиям составляет неосторожную вину в двух ее основных видах: легкомыслии и небрежности. Неосторожные преступления являются менее опасными в сравнении с умышленными, хотя их количество неуклонно растет, особенно это касается области экологии и сферы охраны труда.

2. В качестве самостоятельной формы вины неосторожность впервые была сконструирована в средневековой итальянской доктрине, что явилось следствием деления понятия непрямого умысла. При этом психическое состояние лица выражено тем, что оно не предвидело хотя должно было и могло предвидеть возможность наступления вредных последствий своего деяния.

3. Законодательное закрепление неосторожности в самостоятельную форму вины в

определенной мере является подтверждением прогресса науки, дальнейшим усилением принципа субъективного вменения. При этом неосторожное причинение вреда охраняемым законом интересам не может исключать ответственность и влечет применение мер уголовного наказания.

4. Преступное легкомыслие характеризуется тем, что виновный предвидит возможность наступления общественно опасных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает на предотвращение этих последствий.

Интеллектуальный элемент легкомыслия характеризуется тем, что лицо предвидит абстрактную возможность наступления общественно опасных последствий. Законодатель не включил в интеллектуальный элемент легкомыслия психическое отношение субъекта к действию (бездействию), и потому данный факт не имеет уголовно-правового значения. При данной форме вины достаточно, чтобы виновный лишь осознавал сам факт и обстоятельства совершенного им деяния. Общественно опасный характер такого поведения проявляется только при наступлении конкретных последствий, за которые и установлена уголовная ответственность. Факт осознания лицом допущенного нарушения закона оказывает лишь влияние на индивидуализацию наказания.

Легкомыслие имеет определенное сходство с умыслом, при котором виновный предвидит не абстрактную, а реальную возможность наступления общественно опасных последствий. При легкомыслии эта возможность носит абстрактный характер, виновный не осознает действительного развития причинной связи, хотя при надлежащей концентрации психических сил мог бы осознать это (преувеличивает свои возможности, неправильно оценивает обстановку и ошибается). Элемент легкомыслия состоит в самонадеянном расчете на предотвращение вредных последствий своего поведения.

Различие умысла и легкомыслия возможно только по волевому критерию. При преступном легкомыслии субъект надеется предотвратить наступление вредных последствий, но его расчеты самонадеянны, недостаточно обоснованы. Предвидение вредных последствий при легкомыслии отличается от предвидения при умысле меньшей степенью определенности. Ошибки при разграничении умысла и в первую очередь косвенного умысла от легкомыслия часто приводят к неправильной квалификации преступления.

5. Вторым видом неосторожной вины является небрежность, при которой субъект не предвидит возможности наступления общественно опасных последствий своего действия или бездействия, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должен был и мог их предвидеть. Небрежность как форма вины характеризуется: 1) отсутствием предвидения общественно опасных последствий; 2) обязанностью предвидения таких последствий; 3) субъективной возможностью их предвидения.

Небрежность и легкомыслие являются двумя видами одной формы вины - неосторожности и, несмотря на различие в формулировках, имеют общие черты. Это сходство заключается прежде всего в единых социальных причинах, заложенных в личности, - невнимательность, пренебрежение к общественным правилам, легкомысленное отношение к исполняемым обязанностям. Небрежность отличается от самонадеянности отсутствием предвидения возможности наступления общественно опасных последствий. Ответственность за причинение вреда по небрежности предусмотрена за то, что лицо, обладая реальной возможностью предвидеть общественно опасные последствия своего деяния, неправильно оценивает свои действия (бездействие) и их возможные результаты по причине невнимательности.

6. Вопрос о выделении в неосторожности **интеллектуального и волевого** элементов является дискуссионным. К интеллектуальному элементу небрежности относится отсутствие у лица предвидения наступления общественно опасных последствий. Волевой элемент небрежности выражен волевым характером совершаемого виновным действия или бездействия. Характеризуется это тем, что с его стороны отсутствует волевое поведение, направленное на предотвращение общественно опасных последствий своих действий. Определяя небрежность, закон содержит требование о том, что субъект должен и может предвидеть последствия своих действий (бездействия).

7. Долженствование теорией уголовного права и судебной практикой относится к объективному критерию преступной небрежности, а возможность предвидения субъектом наступления последствий - к субъективному критерию. **Объективный критерий** небрежности носит нормативный характер, поскольку означает наличие у лица обязанности предвидеть возможность наступления общественно опасных последствий. Возложение на лицо обязанности должно проистекать из требований закона, иных нормативных актов, в том числе зависеть от должностного статуса и выполняемых им профессиональных функций. Фактическое отсутствие у лица обязанности предвидеть возможный результат своего поведения исключает его ответственность за фактически наступивший вред.

8. Для обоснования ответственности факт возложения тех или иных обязанностей на конкретное лицо, совершившее определенное деяние, является недостаточным. Для этого необходимо установить, была ли у этого лица реальная возможность предвидеть наступившие последствия. Важно установить **субъективный критерий** небрежности, который, в отличие от объективного критерия, для которого характерно наличие нормативного, должного поведения лица, характеризуется способностью лица предвидеть преступный результат своего деяния. Вместе с тем возможность предвидения зависит от ряда факторов, имеющих важное значение: обстановка, в которой было совершено преступление, должна создавать лицу объективную возможность предвидения последствий; по своим индивидуальным качествам (образование, профессиональные навыки, жизненный опыт, физические и психические особенности и т.п.) лицо должно иметь возможность правильно оценивать происходящее и предвидеть возможность ее негативного развития. Если установлены такие обстоятельства, которые с учетом ситуации и личности создали невозможность предвидения последствий, то лицо не может быть привлечено к уголовной ответственности за произошедшее, хотя оно и было участником этого события.

9. Для правильной квалификации совершенного деяния необходимо устанавливать объективные и субъективные критерии, отсутствие одного из которых создает условия для нарушения закона. Игнорирование субъективного критерия небрежности нарушает принцип вины, согласно которому (**ч. 2 ст. 5 УК**) объективное вменение, т.е. уголовная ответственность за невиновное причинение вреда, не допускается.

Объективный критерий служит для того, чтобы выяснить, каким образом должен или был обязан вести себя субъект в конкретном случае, мог ли виновный предвидеть вредные последствия своего поведения.

10. Небрежность следует отличать от случая, или казуса, под которыми понимается невозможность лица предвидеть вред, причиненный деянием, и оно не должно было или не могло предвидеть его наступление (отсутствуют субъективный и объективный критерии небрежности, оба вместе или хотя бы один).

Статья 27. Ответственность за преступление, совершенное с двумя формами вины

Комментарий к [статье 27](#)

1. Любое деяние, которое содержит признаки состава преступления, содержит ту или иную форму вины, т.е. совершается умышленно или по неосторожности. Наряду с этим в **Особенной части** УК имеются такие сложные составы преступления, которые включают не одно, а два последствия (см. **ч. 4 ст. 111 УК**). Психическое отношение лица к данным последствиям бывает различным. В некоторых случаях весьма сложно доказать умысел виновного по отношению к отдаленным последствиям. Хотя вопрос о том, что лицо могло и должно было такие последствия предвидеть, ни у кого сомнений не вызывает. В связи с этим в науке уголовного права было предложено некоторые составы преступлений формулировать с так называемой двойной, или смешанной, формой вины.

2. В судебно-следственной практике встречаются ситуации, когда одно и то же деяние влекло два последствия. При этом субъективная сторона преступления характеризуется умышленной формой вины в отношении совершенных лицом действий, а к наступившим последствиям виновный относится по неосторожности. К такого рода преступлениям относятся

деяния, предусмотренные ч. 3 ст. 123 УК, ч. 3 ст. 126 УК, ч. 3 ст. 127 УК, ч. 2 ст. 128 УК, п. "а" ч. 4 ст. 131 УК, п. "а" ч. 4 ст. 132 УК, ч. 2 ст. 143 УК, ч. 2 ст. 167 УК, ч. 2 ст. 205 УК и др. Например, умышленное причинение вреда здоровью, повлекшее по неосторожности смерть лица (ч. 4 ст. 111 УК), характеризуется тем, что преступный вред охватывается умыслом, поскольку лицо осознает общественную опасность своего действия, предвидит причинение вреда здоровью. Одновременно у лица, возможно, отсутствует желание и сознательное допущение смерти. Тем не менее он мог и должен был предвидеть наступление отдаленного преступного результата, т.е. более серьезных последствий. В подобном случае в целом умышленное действие влечет два последствия, психическое отношение к которым у виновного неодинаково: в отношении вреда здоровью - умышленное, в отношении смерти - неосторожное. Подобное сочетание двух форм вины при совершении одного преступного деяния и следует рассматривать преступлением с двумя формами вины.

3. Действие положений ст. 27 УК распространяется на случаи, связанные с преступлением, содержащим элементы неосторожной вины в отношении последствий как в виде легкомыслия, так и в виде небрежности. Сочетание в этих случаях двух форм вины в одном преступлении не превращает такие преступления в умышленно-неосторожные, такие преступления отнесены законодателем к числу умышленных. Преступления с двумя формами вины недопустимо смешивать с неосторожными преступлениями, имеющими одно последствие и одну неосторожную форму вины.

4. Наличие в Кодексе статей о преступлениях с двумя формами вины имеет значение для правильной квалификации общественно опасных деяний, поскольку позволяет разграничивать умышленные и неосторожные преступления и не допускать объективного вменения.

Статья 28. Невинное причинение вреда

Комментарий к статье 28

1. Невинное причинение вреда, именуемое в теории и судебной практике случаем, или казусом, означает, что лицо не осознавало общественной опасности и противоправности своего поведения, не желало и не допускало причинение вреда, не должно было и не могло предвидеть наступление общественно опасных последствий и предотвратить их.

Казус главным образом граничит с преступной небрежностью, и оценка правоприменительных органов происходит в рамках формулы: мог и должен был либо не мог и не должен был предвидеть опасные последствия.

2. В силу ст. 28 УК невинное причинение вреда может проявиться в двух видах.

В ч. 1 комментируемой статьи формулируются основные признаки отсутствия интеллектуального момента (осознания и предвидения) у лица, объективно совершившего общественно опасные или иные действия (бездействие), в результате которых наступили общественно опасные последствия. Законодатель в ч. 1 ст. 28 УК установил четыре возможных варианта невинного причинения вреда: 1) лицо не осознавало общественной опасности своего деяния и по обстоятельствам дела не могло ее осознавать; 2) лицо не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий и по обстоятельствам дела не должно было и не могло их предвидеть; 3) лицо не предвидело возможности наступления таких последствий, не могло их предвидеть, хотя и должно было; 4) лицо не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий, однако могло их предвидеть, хотя и не должно было этого делать.

3. Отсутствие у лица осознания общественной опасности деяния и непредвидение им возможности наступления общественно опасных последствий главным образом связаны с личностными свойствами субъекта, его возрастом, опытом, образованием, квалификацией, психическим состоянием и т.д. Когда лицо по обстоятельствам дела не должно было и не могло предвидеть наступление общественно опасных последствий, то на первое место выходят объективные возможности субъекта, включая его служебные, профессиональные и иные

функциональные обязанности. Совокупность субъективных и объективных "невозможностей" осознания и предвидения и дает основания признать действия (бездействие) лица, повлекшие общественно опасные последствия, невиновными.

4. Второй вид невиновного причинения вреда предусмотрен в [ч. 2 ст. 28 УК](#). Он имеет место быть в случаях, когда лицо, хотя и предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), но не могло предотвратить эти последствия в силу несоответствия своих психофизиологических качеств требованиям экстремальных условий или нервно-психических перегрузок. Предвидение возможности наступления общественно опасных последствий сближает случаи, предусмотренные [ч. 2 ст. 28 УК](#), с преступным легкомыслием. Однако в отличие от легкомыслия законодатель предусматривает такие признаки, которые исключают как указанный вид неосторожной вины, так и вину в целом.

5. Для того чтобы признать причинение вреда подпадающим под признаки [ч. 2 ст. 28 УК](#) и поэтому не влекущим уголовной ответственности, необходимо установить наличие экстремальных условий, которые сопутствовали наступлению опасных последствий или были связаны с нервно-психическими перегрузками причинителя. Под экстремальными условиями понимаются обстоятельства крайние, необычные по трудности и сложности. Объективного уровня нервно-психических перегрузок для всех людей не существует. Он может быть определен лишь для конкретного человека, находящегося в конкретных условиях. В [статье](#) речь идет о запредельных нервно-психических перегрузках для конкретного лица.

6. Несоответствие психофизиологических качеств лица требованиям экстремальных условий или нервно-психическим перегрузкам означает то, что лицо, имеющее необходимые профессиональные навыки, знания, опыт, состояние здоровья, допуск к таким видам работ и т.д., при всем напряжении своих субъективных возможностей и профессиональной грамотности действий не могло предупредить наступление общественно опасных последствий. В этом случае оно в соответствии с принципом субъективного вменения является невиновным и не может нести ответственность ни за создание опасной ситуации, ни за вредные последствия, наступление которых оно предвидело, но не смогло предотвратить.

Любые отступления от заданных законом условий (субъект не имел прав, допуска, лицензии и т.д. заниматься данным видом деятельности, умышленно или неосторожно создал опасную ситуацию, неправильно действовал при предотвращении последствий и т.д.) при всех прочих условиях, схожих с теми, которые описаны в [ч. 2 ст. 28 УК](#), не исключают уголовной ответственности.

7. Для признания человека, причинившего вред, невиновным достаточно наличия одного из рассмотренных объективных признаков, при условии, что имеется и признак субъективный, заключающийся в определенных психофизиологических качествах конкретного лица, оказавшегося в подобной обстановке.

При обычном состоянии психофизиологические качества человека позволяют ему самому принимать решения и определять варианты поведения. При наличии психических расстройств, определяющих психофизиологические отклонения, возникает вопрос о признании такого лица невменяемым, что также влечет освобождение от уголовной ответственности за причиненный вред, но по иным основаниям.

8. Невиновное причинение вреда исключается в случаях, когда лицо добровольно приводит себя в определенное состояние, употребляя алкоголь, наркотики, или скрывает свое психофизиологическое состояние, представляя подложные справки о состоянии здоровья при поступлении на конкретную работу.

Глава 6. НЕОКОНЧЕННОЕ ПРЕСТУПЛЕНИЕ

Статья 29. Оконченное и неоконченное преступления

Комментарий к [статье 29](#)

Комментируемая [статья](#) выделяет уголовно наказуемые стадии совершения преступления, т.е. этапы развития преступления, отличающиеся друг от друга характером совершенных действий и степенью реализации преступного намерения.

1. Стадия оконченого преступления характеризуется тем, что в совершенном лицом деянии содержатся все признаки конкретного состава преступления, предусмотренного [статьей Особенной части](#) Уголовного кодекса.

Преступления с материальным составом признаются оконченными с момента совершения деяния и наступления указанных в статье вредных последствий (например, наступление смерти при убийстве - [ст. 105 УК](#), причинение различной степени тяжести вреда здоровью - [ст. ст. 111, 112, 115 УК](#) и т.д.).

Преступления с формальным составом являются оконченными с момента совершения деяния (действия либо бездействия). Например, публичные призывы к осуществлению террористической деятельности или публичное оправдание терроризма - [ст. 205.2 УК](#), захват заложника - [ч. ч. 1 и 2 ст. 206 УК](#) и т.д.

При этом в одной [статье Особенной части УК](#), но в разных ее частях может предусматриваться ответственность за преступление как с материальным, так и с формальным составом. Например, террористический акт без отягчающих обстоятельств ([ч. 1 ст. 205 УК](#)) сконструирован как преступление с формальным составом и окончен с момента "взрыва, поджога или иных действий, устрашающих население и создающих опасность гибели человека..." безотносительно к тому, наступили при этом какие-либо вредные последствия или нет. [Части 2 и 3 данной статьи](#) рассматривают террористический акт как преступление с материальным составом, если указанные общеопасные действия повлекли "по неосторожности смерть человека", "причинение значительного имущественного ущерба либо наступление иных тяжких последствий" ([ч. 2 ст. 205 УК](#)) или "повлекли умышленное причинение смерти человеку" ([ч. 3 ст. 205 УК](#)) <1>.

<1> В редакции Федеральных законов от 27 декабря 2009 г. [N 377-ФЗ](#) и от 30 декабря 2008 г. [N 321-ФЗ](#).

2. Стадиями неоконченного преступления признаются приготовление к преступлению и покушение на преступление (см. [комментарий к ст. 30 УК](#)).

Не является уголовно наказуемой стадией совершения преступления так называемое "обнаружение преступного намерения", т.е. выражение лицом вовне (устно, письменно, путем жестов или символических знаков) намерения совершить преступление без осуществления практических действий во исполнение задуманного. Мысли, взгляды и намерения лица не являются преступлением, сколь бы предосудительными они ни были. Вместе с тем информация о намерении совершить преступление имеет практическое значение для деятельности оперативно-розыскных подразделений правоохранительных органов с целью своевременной профилактики либо пресечения начатого преступления. Таким образом, уголовно наказуемыми стадиями совершения преступления [Уголовный кодекс](#) признает: приготовление к преступлению, покушение на преступление и оконченое преступление.

3. Особенностью квалификации неоконченного преступления является то, что ответственность наступает по [статье Особенной части УК](#), предусматривающей ответственность за оконченое преступление, со ссылкой на [ст. 30](#) [Общей части](#) настоящего Кодекса (например, покушение на кражу - [ч. 3 ст. 30, ст. 158 УК](#) и т.д.).

Статья 30. Приготовление к преступлению и покушение на преступление

Комментарий к [статье 30](#)

1. Приготовлением к преступлению признаются любые умышленные действия, направленные на создание условий для совершения преступления. Дать их исчерпывающий перечень практически невозможно. Поэтому **ч. 1 ст. 30 УК** определяет типичные признаки приготовления, которые чаще всего встречаются на практике, и иные, которые не охватываются указанными признаками.

К типичным признакам **статья** относит:

- **приискание лицом средств или орудий совершения преступления**, т.е. любой способ их приобретения (покупки, принятия от соучастника, кражи или иного способа преступного завладения). Разновидностью приискания выступает изготовление орудий или средств совершения преступления.

В качестве орудий признаются любые предметы материального мира, которыми преступник пользуется для посягательства на человека, нанесения имущественного ущерба либо иных вредных последствий (огнестрельное, холодное оружие, предметы, используемые в качестве оружия, и т.п.).

К средствам совершения преступления относятся такие предметы и изделия, которые, не являясь орудиями, облегчают совершение преступления (автомобиль для перевозки похищенного, отмычки, ключи, другие приспособления для проникновения в помещение и т.д.).

Один и тот же предмет, в зависимости от направленности его использования, может выступать или орудием, или средством совершения преступления (например, автомобиль может выступать и как орудие убийства, и как средство бегства и сокрытия преступников);

- **приискание соучастников преступления** заключается в их подборе, вербовке, обучении, инструктаже, проверке и т.п.;

- **сговор на совершение преступления** выражается в достижении взаимного согласия на последовательность, время, место и способ осуществления противоправных действий, определение объекта (предмета) посягательства и т.п.

Иное умышленное создание условий для совершения преступления означает совершение действий, выходящих за рамки указанных, но способствующих совершению преступления (например, изменение внешности субъекта, подкуп охраны, изготовление поддельного пропуска для беспрепятственного проникновения на объект, устранение иных препятствий для совершения преступления и т.п.) <1>.

<1> В литературных источниках высказывалось мнение о том, что приготовление является по существу началом осуществления преступного замысла, а не началом совершения преступления. См.: Родин М.П. Разграничение приготовления к преступлению и покушения на него // Следователь. 1999. № 1. С. 13. По нашему мнению, такой подход не имеет практического значения.

Если приготовительные действия сами по себе образуют состав другого оконченного преступления, то действия виновного квалифицируются по совокупности преступлений. Так, незаконное приобретение и хранение огнестрельного оружия может быть приготовлением к убийству, и вместе с тем оно предусматривается законом как самостоятельное оконченное преступление против общественной безопасности (**ст. 222 УК**). Квалифицировать такие действия следует по **ч. 1 ст. 30, ст. ст. 105 и 222 УК**.

Для квалификации приготовления достаточно любого одного признака или любой совокупности рассмотренных признаков.

2. Приготовление наказуемо не за все категории преступлений. Уголовная ответственность

наступает за приготовление только к тяжкому и особо тяжкому преступлениям. В действующем УК 1996 г. приготовление к преступлениям небольшой и средней тяжести декриминализировано. В основе такого решения законодателя лежит оценка степени общественной опасности приготовления к ним. Она же лежит в основе особенностей назначения наказаний за неоконченное преступление (см. [комментарий к ст. 66 УК](#)).

3. В отличие от приготовления, покушением признаются умышленные действия (бездействие) лица, непосредственно направленные на совершение преступления, если при этом преступление не было доведено до конца по не зависящим от этого лица обстоятельствам. При покушении объект ставится под непосредственную угрозу причинения вреда. Это обстоятельство повышает общественную опасность покушения по сравнению с приготовлением.

Покушение характеризуется совокупностью следующих признаков, указанных в [ч. 3 ст. 30 УК](#):

- действия лица умышленные;
- действия лица непосредственно направлены на совершение преступления;
- преступление не доводится до конца;
- причины недоведения преступления до конца не зависят от воли виновного.

Вина при покушении может быть только умышленной, что вытекает из непосредственной угрозы объекту посягательства и стремления достичь поставленной цели - совершить задуманное преступление. При этом умысел может быть только прямым.

Действия лица считаются непосредственно направленными на совершение преступления, когда виновный приступает к выполнению объективной стороны преступления.

При покушении преступление не доводится до конца. Его незавершенность может иметь самые разнообразные формы и в конечном счете зависит от тех причин, которые прервали развитие преступления, и от законодательной конструкции того или иного состава. Для преступлений с формальным составом незавершенность выражается в том, что субъект не успевает выполнить всех тех действий, которые образуют оконченное преступление. В преступлениях с материальным составом, помимо сказанного, характерным признаком является отсутствие предусмотренных законом вредных последствий (например, наступления смерти при убийстве и т.д.).

Причины недоведения преступления до конца при покушении могут быть разными, но все они имеют характерную особенность - не зависят от субъекта и действуют вопреки его воле. Остановка в развитии преступления происходит не добровольно, а вынужденно (задержание правоохранительными органами либо очевидцами, возникновение непреодолимых трудностей, ошибка в выборе орудий и средств совершения преступления, промах при выстреле, применение яда недостаточной концентрации, обезвреживание мины с часовым механизмом до взрыва, наличие иных непредвиденных обстоятельств) <1>.

<1> Покушение в теории и на практике принято делить на неоконченное и оконченное. При оконченом виновный выполнил все зависящие от него действия для завершения преступления (заложил мину с часовым механизмом и привел в действие часовой механизм), но преступные последствия не наступили по причинам, не зависящим от воли виновного (часовой механизм остановлен до взрыва или оказался неисправным).

Наказание за покушение назначается в соответствии с общими началами (см. [комментарий к ст. 60 УК](#)) и специальными указаниями, изложенными в [ст. 66 УК](#) (см. [комментарий к данной статье](#)).

Статья 31. Добровольный отказ от преступления

Комментарий к [статье 31](#)

1. Добровольный отказ от преступления выступает основанием освобождения лица от уголовной ответственности, если оно по своей воле прекращает начатое преступление на стадиях приготовления либо покушения, которые в совокупности принято называть предварительной преступной деятельностью. Добровольный отказ является стимулом прекращения начатой преступной деятельности, формирует мотивацию по недоведению преступления до конца, с которым могут быть связаны необратимые и невозместимые последствия (смерть человека, уничтожение государственного, общественного либо личного имущества и т.д.). Не случайно добровольный отказ называют "золотым мостом" к отступлению на стадиях практической реализации преступного намерения.

2. Лицо не подлежит уголовной ответственности, если добровольный отказ отвечает следующим условиям его правомерности: отказ должен быть

- добровольным;
- окончательным;
- своевременным.

Отказ признается добровольным, когда лицо в момент прекращения начатого преступления осознает возможность доведения его до конца. Таким образом, в основе признания добровольности лежит субъективный критерий, т.е. проявление воли самим лицом, когда психологический механизм принятия решения работает по схеме "могу, но не хочу". Если подобного осознания нет, отказ от преступления признается не добровольным, а вынужденным. Мотивы добровольного отказа могут быть самыми разнообразными (страх разоблачения, жалость к жертве, ревность и любовь, боязнь компрометации себя, родственников и близких, стыд, угрызения совести, осознание бесперспективности действий и т.п.).

Окончателность как необходимое условие добровольного отказа означает полное прекращение лицом предварительной преступной деятельности (приготовления либо покушения) без намерения возобновить ее в будущем. Нельзя рассматривать как добровольный отказ временное приостановление или перенос преступного посягательства до более благоприятной ситуации, независимо от причин и продолжительности.

Своевременность добровольного отказа означает, что он может иметь место только на стадиях приготовления или покушения. На стадии оконченого преступления добровольный отказ невозможен.

При приготовлении и неоконченном покушении добровольный отказ выражается в бездействии, т.е. остановке действий и посягательства. Добровольный отказ не исключается и на стадии оконченого покушения, когда между совершенными лицом действиями и наступившими последствиями существует временной промежуток, позволяющий прервать преступное посягательство, например, если запущен часовой механизм взрывного устройства, но лицо до совершения взрыва останавливает работу часового механизма либо его обезвреживает.

3. При добровольном отказе лицо освобождается от уголовной ответственности за то преступление, к которому оно готовилось либо покушалось на него. Но если сами эти действия содержат признаки иного преступления, то виновный несет за них уголовную ответственность. Например, если при состоявшемся добровольном отказе от диверсии ([ст. 281 УК](#)) у лица имелось изготовленное им ранее взрывное устройство, то оно несет уголовную ответственность по [ст. 223 УК](#).

4. Добровольный отказ имеет особенности при совершении преступления в соучастии. Планы и воля соучастников в конечном счете реализуются в действиях исполнителя. Другие же

соучастники либо формируют и активизируют преступные действия исполнителя (организатор, подстрекатель), либо способствуют их осуществлению (пособник). Следовательно, их добровольный отказ выражается в том, чтобы оказать обратное, декриминальное воздействие на исполнителя по прекращению начатого им преступления.

Организатор и подстрекатель, которые сформировали у исполнителя умысел на совершение преступления, должны предотвратить доведение исполнителем преступления до конца путем своевременного сообщения органам власти или иными мерами (разубедить в необходимости совершения преступления, предпринять физические меры блокирования, вплоть до применения необходимой обороны и т.п.). Пособник должен предпринять все зависящие от него меры, чтобы предотвратить совершение преступления (изъять предоставленные им орудия и средства совершения преступления, опровергнуть данную им информацию, советы, указания, а при необходимости своевременно сообщить в органы власти, применить физические меры защиты по недопущению совершения преступления и т.п.).

5. Специфика обратного влияния соучастников на исполнителя такова, что предпринятые ими меры могут быть отвергнуты либо оказаться неэффективными в силу обмана исполнителем, что повлечет окончание начатого преступления. В этом случае предпринятые ими меры могут быть признаны судом смягчающими вину обстоятельствами при назначении наказания (см. [комментарий к ст. 61 УК](#)).

Глава 7. СОУЧАСТИЕ В ПРЕСТУПЛЕНИИ

Статья 32. Понятие соучастия в преступлении

Комментарий к [статье 32](#)

1. Любое умышленное преступление может быть совершено как одним лицом, действующим индивидуально, так и несколькими лицами, действующими совместно. В последнем случае речь идет о соучастии в преступлении, законодательное понятие которого закреплено в [ст. 32 УК РФ](#).

2. Дефиниция [ст. 32 УК](#) позволяет выделить необходимые признаки, характеризующие соучастие в преступлении. Во-первых, в совершении преступления принимают участие два или более лица. Во-вторых, деятельность этих лиц является совместной, в-третьих - умышленной. Наконец, соучастие возможно в совершении только умышленного преступления. Указанные признаки, с одной стороны, являются общими, а с другой, необходимыми для любой разновидности совместной преступной деятельности виновных, для любого группового образования, предусмотренного [УК РФ](#). Следовательно, законодательное определение понятия соучастия, данное в комментируемой [статье](#), является универсальным, или, точнее, родовым, охватывающим все случаи совершения одного и того же преступления совместными усилиями двух или более лиц.

3. С объективной стороны соучастие характеризуется прежде всего количественным показателем: в преступлении участвуют не менее двух человек, вменяемых и достигших установленного уголовным законом возраста уголовной ответственности.

4. Не образует соучастия в преступлении деятельность двух лиц, одно из которых во время совершения общественно опасного и противоправного деяния находилось в состоянии невменяемости или не достигло возраста уголовной ответственности. Указанное положение объясняется тем, что такое лицо не является субъектом преступления и, следовательно, не может быть его соучастником. Однако это вовсе не свидетельствует о безнаказанности того лица, которое преднамеренно использовало невменяемого или малолетнего в своих преступных целях. В такой ситуации виновный выступает в качестве исполнителя преступления, независимо от того, кто непосредственно (физически) совершил посягательство на объект, охраняемый уголовным законом. Действия взрослого лица, по предложению которого несовершеннолетний совершил преступление, квалифицируются по [ст. 150 УК](#) и по [статье](#), предусматривающей ответственность за соучастие в совершении того преступления, в которое был вовлечен несовершеннолетний. Аналогичная рекомендация высказана в [Постановлении](#) Пленума Верховного Суда РФ "О

судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних".

5. Совершение общественно опасного и противоправного деяния двумя или большим количеством лиц не всегда образует соучастие. Такая ситуация характерна при простом совпадении (стечении) деятельности нескольких лиц, каждый из которых совершает преступление самостоятельно. Для соучастия, кроме количественного показателя, необходимо установить, что виновные принимали именно совместное участие в совершении одного и того же преступления.

6. Совместность деятельности соучастников характеризуется специфическими показателями, которые представляют собой неразрывное единство ее внешней и внутренней сторон.

7. Объективно совместность предполагает объединение усилий двух или более лиц в единый процесс деятельности, направленный на достижение общего преступного результата, который находится в причинной связи с поведением каждого соучастника преступления. При этом деяние одного соучастника обуславливает преступное поведение другого лица.

В некоторых случаях совместная деятельность виновных, которые хотя и были причастны к одному событию преступления, но добивались различных результатов, не является соучастием. Так, Верховный Суд РФ признал необоснованным осуждение Б. и Д. за соучастие в убийстве. Материалы дела свидетельствовали, что во время драки виновные хотя и наносили удары одному и тому же лицу, но стремились к различным результатам. Б. намеревался ограничиться побоями, а Д. - причинить смерть и поэтому ударом ножа нанес потерпевшему смертельное ранение в область груди.

Наличие общего результата не означает, что каждый соучастник вносит равный вклад в совершение преступления. Тем не менее этот результат един и неделим для соучастников. Следовательно, за него подлежат ответственности все соучастники, независимо от характера исполненной роли и степени активности в преступлении. Естественно, это должно учитываться при решении вопроса о назначении виновному справедливого наказания.

8. С субъективной стороны деятельность каждого соучастника предполагает наличие умысла на совершение совместно с другими лицами (другим лицом) одного и того же преступления. Однако, в отличие от случаев совершения преступления единолично, содержанию интеллектуального и волевого моментов умысла соучастника присущи свои особенности.

9. Интеллектуальный момент умысла соучастника представляет собой не только осознание общественной опасности и противоправности своего поведения. Соучастник осознает и то, что он совершает преступление не один, а совместно с другими лицами (другим лицом), что его действия являются всего лишь элементом совокупной деятельности виновных и его личное участие в преступлении осознается другими соучастниками или, по крайней мере, хотя бы одним из них.

В связи с этим соучастие может рассматриваться лишь как осознанное содействие совершению преступления, что свидетельствует о взаимной осведомленности соучастников о преступных намерениях друг друга. Причем необязательно, чтобы исполнитель знал о действиях всех соучастников. Для признания взаимной осведомленности достаточно знания хотя бы о действиях одного из них. Более того, исполнитель может и не знать об истинных намерениях организатора, подстрекателя или пособника. Но он должен знать, что именно подстрекатель возбудил в его сознании мысль совершить конкретное преступление, именно пособник оказал необходимое содействие совершению преступления.

10. Волевой момент умысла соучастника выражается в согласованности его действий с другими соучастниками на совершение конкретного преступления. Сущность совместности не заключается в простом объединении людей в пространстве и времени даже при единой цели. Совместность требует не стихийного, а строго согласованного выполнения взаимосвязанных действий. Причем согласованность должна быть внутренней, ибо внешняя форма сама по себе еще не свидетельствует о соучастии. Например, если аптекарь под угрозой пистолета передает лицу наркотики, то его нельзя признавать соучастником хищения наркотических средств. В этом случае отсутствует интеллектуальное внутреннее и волевое единство, необходимое для субъективной

связи совместно действующих лиц.

Согласованность - неотъемлемый признак соучастия, на что не раз обращалось внимание в руководящих постановлениях высшего судебного органа страны. В частности, Пленум Верховного Суда РФ в [Постановлении](#) от 15 июня 2004 г. "О судебной практике по делам о преступлениях, предусмотренных статьями 131 и 132 УК РФ" разъяснил, что квалификация изнасилования как совершенного группой лиц может иметь место в случае, когда лица, принимавшие участие в изнасиловании, действовали согласованно в отношении потерпевшей. Поверхностное выяснение содержания волевого момента умысла соучастников может вызвать серьезные ошибки при квалификации их действий (БВС РСФСР. 1986. N 10. С. 5, 6).

Соглашение на совместное совершение преступления может проявляться в различных формах: письменной, вербальной, конклюдентной. Однако во всех случаях соглашение может быть достигнуто только посредством активных действий.

По времени достижения соглашения может быть предварительным, т.е. состоявшимся до момента непосредственного посягательства на объект, охраняемый уголовным законом, а может состояться и в процессе совершения преступления, но обязательно до его фактического окончания.

11. При соучастии совместная деятельность виновных сознательно направлена на достижение конкретного преступного результата. Уже один этот факт позволяет признать невозможным соучастие в неосторожных преступлениях. В противном случае у лиц, объединивших свои усилия, должно, по крайней мере, отсутствовать намерение к достижению желаемого результата. А это исключается при совершении неосторожного преступления. Следовательно, умышленно объединить свои усилия для достижения неосторожного результата невозможно.

Указанное положение нашло свое подтверждение в виде терминологического уточнения законодательного определения понятия соучастия ссылкой на умышленный характер преступления, совершаемого совместными усилиями двух или более лиц.

12. Совершая конкретное преступление, соучастники могут руководствоваться одинаковыми мотивами и стремиться достичь одних и тех же целей. Между тем общность мотивов и целей не является обязательным показателем соучастия. Определяющим здесь является то, что все соучастники сознательно объединяют свою преступную деятельность, осознавая общественно опасный характер совершаемого ими деяния и желая (по тем или иным причинам) наступления единого преступного результата.

Однако при совершении преступления, субъективная сторона которого включает мотив или цель в качестве обязательного признака, соучастниками могут признаваться только те лица, которые достоверно знали о содержании мотива, побудившего другое лицо к совершению преступления, либо о цели, к достижению которой соучастник стремился. В противном случае лицо не является соучастником этого преступления. Оно либо вовсе освобождается от уголовной ответственности, либо привлекается к уголовной ответственности по другой статье (части, пункту) [УК РФ](#). Поэтому соучастник, например, должен отвечать за участие в корыстном убийстве только тогда, когда он действовал именно с такой мотивацией, т.е. способствовал достижению единого результата.

Статья 33. Виды соучастников преступления

Комментарий к [статье 33](#)

1. Уголовное законодательство выделяет следующие виды соучастников: исполнитель, организатор, подстрекатель и пособник. В основу такого выделения положен объективный критерий - характер участия виновного в совершении преступления. Подобная классификация позволяет дать конкретную юридическую оценку действию (бездействию) каждого соучастника преступления и, следовательно, максимально индивидуализировать их ответственность и

наказание.

2. Согласно [ч. 2 комментируемой статьи](#) исполнителем признается лицо, непосредственно совершившее преступление, т.е. выполнившее деяние, содержащее признаки конкретного состава преступления, предусмотренного статьей [Особенной части](#) УК РФ. Например, исполнителем убийства будет считаться лицо, причинившее смерть другому человеку выстрелом из пистолета.

Исполнителем признается и лицо, непосредственно участвовавшее в совершении преступления с другими лицами (соисполнителями), иными словами, выполнившее деяние, в полном объеме либо частично охватываемое признаками конкретного состава преступления, предусмотренного статьей [Особенной части](#) УК РФ. При разбое исполнителем будет не только то лицо, которое непосредственно изъяло имущество у потерпевшего (сорвало золотую цепочку, сняло перстень, отобрало сумочку), но и лицо, которое в процессе хищения оказывало на жертву психическое или физическое воздействие, парализуя ее волю к сопротивлению. Исполнителями фальшивомонетничества будут признаны два лица, одно из которых подделывало фальшивые деньги, а другое эти деньги сбывало.

Исполнителем преступления является только лицо, достигшее возраста уголовной ответственности и вменяемое, которое способно нести уголовную ответственность. Именно поэтому исполнителями преступления признаются и лица, которые сознательно используют для реализации преступной цели тех, кто в силу закона не может нести уголовной ответственности. В теории уголовного права данный вид исполнения получил название посредственного причинения.

В первую очередь, закон связывает такой вид исполнительства с использованием при совершении преступления невменяемых или малолетних, т.е. лиц, по сути выступающих в качестве "живых орудий" преступления. В такой ситуации исполнителем преступления будет признаваться лицо, вложившее в руки душевнобольного нож для убийства, а в руки малолетнего спички для уничтожения чужого имущества.

В этой части закон можно было бы дополнить указанием на использование исполнителем для совершения преступления животных или различных механизмов и предметов. Вместе с тем выделяют и другие разновидности посредственного причинения. К ним, в частности, относят использование при совершении преступления лиц: а) действующих в состоянии крайней необходимости; б) действующих невиновно; в) действующих по неосторожности; г) не обладающих признаками специального субъекта.

3. Одним из наиболее опасных участников совместной деятельности является организатор преступления. В [ч. 3 комментируемой статьи](#) выделяются следующие виды организаторов: 1) лицо, организовавшее совершение преступления; 2) лицо, руководившее исполнением преступления; 3) лицо, создавшее организованную группу или преступное сообщество (преступную организацию); 4) лицо, руководившее организованной группой или преступным сообществом (преступной организацией).

Как правило, организатор действует в составе организованной группы или преступного сообщества (преступной организации). Однако это не исключает наличия организатора в менее опасных разновидностях соучастия. Так, организация совершения преступления представляет собой разработку плана преступной деятельности, подыскание соучастников для его осуществления, распределение ролей между ними, снабжение их необходимым оружием, документами и т.д. Руководство исполнением преступления - это деятельность, связанная, например, с расстановкой соучастников на месте совершения преступления, конкретизация или корректировка действий соучастников в процессе исполнения преступления. Все это говорит о том, что руководство исполнением преступления выступает вторым этапом после непосредственной организации совершения преступления. Хотя, разумеется, указанные функции могут исполнять разные лица.

Создание организованной группы или преступного сообщества (преступной организации) предполагает направленные действия лица, сплачивающие соучастников в криминальные объединения, указанные в законе. Прежде всего лицо склоняет людей к участию в таких группах,

объединяет их между собой, ставит перед ними соответствующие цели, разрабатывает организационные связи, поддерживает дисциплину и т.д. Ответственность за реализацию преступных целей организованной группы или преступного сообщества (преступной организации) возлагается на лиц, осуществляющих руководство этими объединениями непосредственно во время совершения ими конкретных преступлений. Организация преступления может быть выражена и в форме финансирования преступной деятельности криминального объединения. Учитывая особую опасность подобных проявлений организаторской деятельности, законодатель предусмотрел за ее осуществление самостоятельную ответственность в рамках статей [Особенной части](#) УК РФ, в которых сам факт создания или руководства такими объединениями (например, бандой или преступным сообществом) уже образует состав оконченного преступления ([ст. ст. 209 и 210](#) УК).

4. Подстрекатель преступления - это лицо, умышленно возбудившее в сознании другого лица решимость совершить конкретное преступление. Средства и способы совершения подстрекательства могут быть самыми разнообразными. Их выбор зависит от личности подстрекателя и подстрекаемого, их взаимоотношений, от характера предполагаемого преступления и т.д. Чаще всего подстрекатель использует уговор, подкуп, угрозы, советы, обман. Во всяком случае, они всегда активны. Возбудить в сознании лица решимость совершить преступление пассивным поведением невозможно.

Следует, однако, подчеркнуть, что, применяя различные способы воздействия, подстрекатель вызывает решимость сознательно принять решение о преступлении. В противном случае подстрекательство отсутствует, и речь может идти лишь о посредственном причинении. Например, лицо, склоняя к преступлению, применяет физическое насилие, что вызывает у подстрекаемого состояние крайней необходимости.

Подстрекательство возможно в отношении конкретного лица и направлено на совершение конкретного преступления, а не вообще на занятие преступной деятельностью. Подстрекательство следует считать оконченным с того момента, когда в сознании лица возникла решимость совершить конкретное преступление. Если этого не произошло, то поведение такого подстрекателя следует оценивать как приготовление к преступлению. Как приготовление квалифицируются действия подстрекателя и тогда, когда лицо, согласившись совершить преступление, впоследствии отказывается от своего решения и преступных действий не совершает.

С субъективной стороны подстрекательство всегда совершается умышленно. При этом не имеет значения, какими мотивами руководствовался подстрекатель. От исполнителя подстрекатель отличается тем, что не принимает непосредственного участия в совершении преступления. Если же лицо не только склонило кого-либо к преступлению, но и приняло в нем участие в качестве исполнителя, то оно подлежит ответственности в качестве исполнителя. Разумеется, это обстоятельство будет учтено при определении характера и степени его участия в совершении преступления, а следовательно, при назначении виновному справедливого наказания.

Подстрекателя следует отличать и от организатора преступления. Так, в отличие от организатора, подстрекатель не разрабатывает плана преступной деятельности, не распределяет между соучастниками роли и не осуществляет руководство по исполнению преступления. Его роль - склонить лицо к совершению преступления.

5. Пособником признается лицо, оказывающее помощь исполнителю в совершении конкретного преступления. В зависимости от выбора способов и средств оказания помощи в совершении преступления выделяется два вида пособничества: интеллектуальное и физическое.

К физическому пособничеству относятся действия, способствующие исполнителю выполнить объективную сторону преступления. Такие действия могут быть выражены в предоставлении исполнителю необходимых средств для совершения преступления (например, предоставление машины для совершения кражи имущества в больших размерах); в устранении препятствий совершению преступления исполнителем (например, оставление кладовщиком открытым склада, где хранятся материальные ценности, для их последующего хищения).

Интеллектуальное пособничество выражается в предоставлении исполнителю необходимой информации, даче советов, как совершить преступление, избежать задержания, укрыться от преследования и т.д.

С субъективной стороны пособничество в преступлении характеризуется только прямым умыслом. Хотя имеются мнения, что умысел может быть и косвенным, но нам эта позиция представляется несостоятельной. Виновный осознает характер готовящегося преступления, предвидит возможность наступления вредных последствий и желает наступления этих последствий (материальный состав). При формальном составе пособник осознает противоправность своих действий и действий исполнителя и желает их совершения.

Как и при подстрекательстве, мотивы и цели пособника и исполнителя могут быть разными по содержанию.

От подстрекателя пособник отличается тем, что он своим поведением не возбуждает решимости у другого соучастника на совершение преступления, а лишь укрепляет такую решимость, так как она возникает до совершения пособничества.

От организатора пособник отличается тем, что он не выступает в качестве инициатора и вдохновителя преступления и его деятельности несвойственны многоплановость и иные описанные выше особенности преступного образа поведения организатора.

Неудавшееся пособничество, когда помощь лица остается невостребованной, соучастия не образует. В этом случае лицо подлежит ответственности за приготовление к тому преступлению, совершению которого оно стремилось оказать помощь.

Статья 34. Ответственность соучастников преступления

Комментарий к [статье 34](#)

1. Соучастие не создает дополнительных оснований уголовной ответственности. Следовательно, основанием ответственности каждого соучастника является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления. При этом каждый соучастник отвечает самостоятельно, в пределах личной вины, и несет персональную ответственность, которая, в свою очередь, определяется характером и степенью фактического участия каждого из них в совершении преступления. В этом отличие нашей отечественной теории соучастия от иных концепций.

2. Характер и степень фактического участия в совершении преступления отражают специфические особенности соучастия и зависят от значимости действий (бездействия) соучастника, его вклада в достижение преступного результата. Характер участия отражает функциональную роль, исполненную соучастником, степень участия - меру активности в процессе совместной деятельности. Так, например, роль организатора преступления, как правило, признается более опасной в сравнении с ролью пособника, что, несомненно, необходимо учитывать при назначении виновному справедливого наказания. Хотя роль подстрекателя несовершеннолетнего к совершению им преступления не менее опасна, чем даже роль организатора.

3. Специфика ответственности соучастников проявляется в том, что все они отвечают по одной и той же статье (части, пункту статьи) [УК РФ](#). Причем в том случае, когда соучастники выступали в роли исполнителей (соисполнителей) преступления, квалификация их действий не требует дополнительной ссылки на [ст. 33 УК](#). Другое дело, если соучастники сыграли роль организатора, подстрекателя или пособника и не являлись соисполнителями преступления. Юридическая оценка их действий требует ссылки на соответствующую часть [ст. 33 УК](#), отражающую исполненную ими роль. Это объясняется тем, что указанные соучастники непосредственно не посягали на объект уголовно-правовой охраны. Стало быть, основанием их ответственности является деяние, содержащее не только признаки состава преступления, в совершении которого они принимали совместное участие, но и признаки, характеризующие их роль в этом преступлении.

4. Как известно, исполнитель преступления должен обладать общими признаками субъекта, а также специальными признаками, обязательными для соответствующих составов преступления. Так, исполнителем получения взятки может быть только должностное лицо. Лицо, не являющееся таковым, но совершающее действие, охватываемое признаками состава этого преступления, несет уголовную ответственность в качестве его организатора, подстрекателя или пособника.

5. Деяние соучастников нельзя рассматривать в отрыве от деяния исполнителя. Между организатором, подстрекателем и пособником, с одной стороны, и исполнителем, с другой стороны, существует связь, проявляющаяся в том, что степень приближения исполнителя к реализации преступной цели, намеченной всеми соучастниками, обуславливает решение вопроса об ответственности соучастников. Поэтому в том случае, когда исполнитель не доводит преступление до конца по не зависящим от него обстоятельствам, остальные соучастники несут уголовную ответственность за приготовление к этому преступлению или покушение на него. Аналогично данный вопрос решается и при неудавшемся подстрекательстве - лицо подлежит ответственности за приготовление к тому преступлению, к совершению которого он и пытался склонить другого человека.

Статья 35. Совершение преступления группой лиц, группой лиц по предварительному сговору, организованной группой или преступным сообществом (преступной организацией)

Комментарий к [статье 35](#)

1. В комментируемой [статье](#) законодатель закрепил наиболее распространенные виды групповых образований, к которым отнес: группу лиц, группу лиц по предварительному сговору, организованную группу и преступное сообщество (преступную организацию). Критерий такой классификации - объективное выражение совместности преступных действий соучастников, связанное со способом их взаимодействия и степенью согласованности.

2. Группа лиц - наименее опасное групповое образование, имеющее место, когда два или более лица принимают непосредственное участие в совершении преступления, т.е. выступают в роли соисполнителей. Отличительной особенностью данной группы является то обстоятельство, что виновные заранее не договариваются совершить преступление. Однако это не означает отсутствие соглашения вообще. Такое соглашение достигается в процессе совершения преступления.

3. Наиболее распространенной разновидностью группового образования является группа лиц по предварительному сговору. Для квалификации преступления, совершенного группой лиц по предварительному сговору, необходимо, во-первых, установить наличие предварительного сговора на совершение преступления, а во-вторых, чтобы не менее двух участников такой группы выступили в роли соисполнителей.

Первый показатель - предварительный сговор - характеризует степень сплоченности участников преступления. Именно предварительный сговор свидетельствует о более тесной субъективной связи виновных, что указывает на его повышенную опасность в сравнении с группой лиц.

Предварительный характер сговора характеризуется временным показателем: сговор предшествует посягательству на объект уголовно-правовой охраны. Поскольку началом любого посягательства признаются умышленные действия, непосредственно направленные на совершение преступления, т.е. покушение, следует признать, что предварительный сговор между соучастниками группового преступления возможен в любой момент, но до начала действий, образующих объективную сторону преступления.

Второй показатель свидетельствует, что формой связи между соучастниками при совершении преступления группой лиц по предварительному сговору следует признать соисполнительство. Хотя есть точка зрения о том, что при таком групповом совершении преступления соучастниками могут быть выполнены различные роли, которые следует учитывать при квалификации и назначении наказания. Например, подстрекатель предложил совершить

кражу из квартиры, передал план и ключи, исполнитель проник в квартиру и изъяс различное имущество, скупщик приобрел у него краденое и сбыв его. Об этом они договорились заранее, поэтому в данном случае речь идет о соучастии с распределением ролей в составе группы с предварительным сговором.

4. Соучастники, предварительно сговорившиеся о совершении преступления с исполнителем, но не принимавшие непосредственного участия в преступлении, не являются его соисполнителями. Действия таких соучастников квалифицируются со ссылкой на [ст. 33 УК](#), ибо они не образуют группы лиц по предварительному сговору.

5. В теории российского уголовного права организованная группа традиционно рассматривается как чрезвычайно опасная разновидность соучастия с предварительным соглашением. Прежде всего это объясняется более высокой внутренней организацией, которой обладает данное криминальное образование, в сравнении с группой лиц по предварительному сговору.

Существенным обстоятельством, требующим предельно четкого уяснения признаков, характеризующих организованную группу, является специфика ряда статей уголовного закона, предусматривающих в качестве квалифицирующего признака совершение преступления группой лиц по предварительному сговору, а в качестве особо квалифицирующего признака - совершение преступления организованной группой. Дело в том, что мера наказания, предусмотренная такими статьями, прямо зависит от принадлежности к соответствующему групповому образованию. Например, максимальное наказание за кражу, совершенную группой лиц по предварительному сговору, - 5 лет лишения свободы. Но если кража совершена организованной группой, то наказание в виде лишения свободы может достигнуть 10 лет. В этом случае сотрудникам органов предварительного расследования и суду необходимо установить наличие признаков, характеризующих организованную группу, и на основании этого сделать вывод о том, что криминальная группа по своей форме и качеству является организованной.

В качестве ориентира в сложном процессе квалификации законодатель установил, что организованная группа характеризуется признаком устойчивости. Вспомогательным признаком, отражающим устойчивый характер организованной группы, является предварительная объединенность ее участников с целью совершения одного или нескольких преступлений.

Учитывая сложность в определении содержания признаков, характеризующих организованную группу, Верховный Суд РФ неоднократно обращался к этому вопросу. Так, в [Постановлении](#) Пленума Верховного Суда РФ от 17 января 1997 г. N 1 "О практике применения судами законодательства об ответственности за бандитизм" разъясняется, что об устойчивости организованной группы могут свидетельствовать такие признаки, как стабильность состава преступной группы, тесная взаимосвязь между ее членами, согласованность их действий, постоянство форм и методов преступной деятельности, длительность ее существования и количество совершенных преступлений (БВС РФ. 1997. N 3. С. 2).

Об устойчивости, характерной для организованной группы, можно вести речь только тогда, когда преступники, объединяясь между собой, уже заранее планируют совершить одно, а зачастую и несколько преступлений. Причем речь здесь идет не о простом сговоре в его элементарной форме, что, как известно, свойственно группе лиц по предварительному сговору. Сговор членов организованной группы относительно ее преступной деятельности обычно происходит задолго до совершения преступления и характеризуется постановкой конкретных задач, определением преступных целей и поиском оптимальных путей их достижения. Нельзя считать группу организованной, если преступный сговор состоялся непосредственно перед совершением преступления, если не было заранее разработанного плана преступления, не были распределены роли между участниками группы и т.д.

Объединяясь в организованную группу, соучастники могут преследовать цель совершить и одно преступление. Однако такое преступление должно отличаться повышенной сложностью в механизме его исполнения. При этом члены организованной группы должны четко представлять себе план и порядок выполнения своей роли, заранее быть готовыми к возможным отклонениям,

связанным с различными обстоятельствами. В абсолютном большинстве члены организованной группы имеют должное оснащение, обладают необходимым профессиональным опытом или специальными навыками, что способствует успешной реализации преступного умысла, например, специальной подготовкой к проникновению в банковское хранилище для изъятия денег (валюты) или других материальных ценностей.

В связи с этим целесообразно обратиться к [Постановлению](#) Пленума Верховного Суда РФ от 27 января 1999 г. N 1 "О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)", в котором сказано, что организованная группа - это группа из двух и более лиц, объединенных умыслом на совершение одного или нескольких убийств. Как правило, такая группа тщательно планирует преступление, заранее подготавливает орудия убийства, распределяет роли между участниками группы. Участников организованной группы объединяет ее организатор, который нередко выступает и в роли руководителя. Являясь формальным лидером преступного коллектива, организатор (руководитель) устанавливает жесткую дисциплину, определяет иерархию во взаимоотношениях соучастников, распределяет между ними функциональные роли, планирует и (или) непосредственно руководит криминальной деятельностью группы, делит преступные доходы. На это обстоятельство указывал и высший судебный орган страны. Так, в [Постановлении](#) Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29 "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое" сказано, что, в отличие от группы лиц, заранее договорившихся о совместном совершении преступления, организованная группа характеризуется, в частности, устойчивостью, наличием в ее составе организатора (руководителя) и заранее разработанного плана совместной преступной деятельности, распределением функций между членами группы при подготовке к совершению преступления и осуществлении преступного умысла.

При оценке действий, совершенных участниками организованной группы, законодатель не выделяет особой специфики. Практика идет двумя путями. В одном случае действия всех членов организованной группы, независимо от выполненной роли, квалифицируются как соисполнительство, т.е. без ссылки на [ст. 33](#) УК. Об этом специально разъясняется в ряде постановлений Пленума Верховного Суда РФ (например, по делам об убийствах, о кражах, грабежах и разбоях). Следует только установить, что виновные осознавали свою принадлежность к организованной группе и выполнили (хотя бы и частично) действия, предварительно согласованные с другими соучастниками преступления. В другом случае действия участников группы квалифицируются либо как соисполнительство (если все они выполняли объективную сторону), либо как соучастие с распределением ролей и ссылкой на [ст. 33](#) УК, если каждый выполнял свою роль для достижения единого результата). Другое дело, когда лицо лишь подстрекало к созданию организованной группы для совершения конкретных преступлений, но не принимало никакого участия в подборе ее членов, планировании и подготовке преступлений, равно как и в их совершении. В этом случае лицо не является членом организованной группы. Поэтому его действия необходимо квалифицировать как соучастие в совершении организованной группой преступлений со ссылкой на [ч. 4 ст. 33](#) УК.

6. Наиболее опасной разновидностью группового образования является преступное сообщество (преступная организация). Указанный вид соучастия предполагает не просто соглашение нескольких лиц о совместном совершении преступления, а стойкие организационные формы и четко определенные цели и методы преступной деятельности. Не случайно, в отличие от других разновидностей соучастия, преступному сообществу (преступной организации) свойственна высшая степень согласованности, достигаемая между соучастниками.

Уголовно-правовое значение преступного сообщества (преступной организации) состоит в том, что оно выступает в качестве конститутивного признака преступления, предусмотренного [ст. 210](#) УК, и не образует квалифицированных признаков преступлений, как, например, другие виды групповых образований. Признаки преступного сообщества изложены в Федеральном [законе](#) от 3 ноября 2009 г. N 245-ФЗ, а также в [Постановлении](#) Пленума Верховного Суда РФ от 10 июня 2010 г. N 12 "О судебной практике рассмотрения уголовных дел об организации преступного сообщества (преступной организации) или участии в нем (ней)" (Российская газета. 2010. 17 июня).

Пленум Верховного Суда РФ попытался своевременно разъяснить многие понятия и

определения. Так, Пленум разъяснил, что, исходя из положений [ч. 4 ст. 35 УК РФ](#), преступное сообщество (преступная организация) отличается от иных видов преступных групп, в том числе от организованной группы, более сложной внутренней структурой, наличием цели совместного совершения тяжких или особо тяжких преступлений для получения прямо или косвенно финансовой или иной материальной выгоды, а также возможностью объединения двух или более организованных групп с той же целью. Дополнение в законе о целенаправленных действиях для получения финансовой или иной материальной выгоды более точно конкретизирует такую организацию, однако еще более сужает ее качественные характеристики. При этом под прямым получением финансовой или иной материальной выгоды Пленум рекомендует понимать совершение одного или нескольких тяжких либо особо тяжких преступлений (например, мошенничества, совершенного организованной группой либо в особо крупном размере), в результате которых осуществляется непосредственное противоправное обращение в пользу членов преступного сообщества (преступной организации) денежных средств, иного имущества, включая ценные бумаги, и т.п. Под косвенным получением финансовой или иной материальной выгоды следует понимать совершение одного или нескольких тяжких либо особо тяжких преступлений, которые непосредственно не посягают на чужое имущество, однако обуславливают в дальнейшем получение денежных средств и прав на имущество или иной имущественной выгоды не только членами сообщества (организации), но и другими лицами. Возникает вопрос: как квалифицировать действия членов преступного сообщества, которые совершают преступления и получают выгоду неимущественного характера? Видимо, в этом случае речь идет о совершении преступления организованной группой либо группой лиц по предварительному сговору. Если же организованная группа только создана для совершения тяжких и особо тяжких преступлений без цели получения финансовой или иной материальной выгоды, то ответственность должна наступать за приготовление к соответствующим преступлениям.

В настоящее время закон называет две формы преступного сообщества. Во-первых, сообщество может осуществлять свою преступную деятельность в форме структурированной организованной группы, под которой, по разъяснению Пленума, следует понимать группу лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких тяжких либо особо тяжких преступлений, состоящую из подразделений (подгрупп, звеньев и т.п.), характеризующихся стабильностью состава и согласованностью своих действий. Структурированной организованной группе кроме единого руководства присущи взаимодействие различных ее подразделений в целях реализации общих преступных намерений, распределение между ними функций, наличие возможной специализации в выполнении конкретных действий при совершении преступления и другие формы обеспечения деятельности преступного сообщества (преступной организации). Как представляется, Пленум дал расширительное толкование признакам сообщества в данной форме, указав еще и на наличие подразделений, о которых в законе ничего не сказано и под которыми предложил понимать функционально и (или) территориально обособленную группу, состоящую из двух или более лиц (включая руководителя этой группы), которая в рамках и в соответствии с целями преступного сообщества (преступной организации) осуществляет преступную деятельность. Такие структурные подразделения, объединенные для решения общих задач преступного сообщества (преступной организации), могут, по мнению Пленума, не только совершать отдельные преступления (дачу взятки, подделку документов и т.п.), но и выполнять иные задачи, направленные на обеспечение функционирования преступного сообщества (преступной организации). В таком случае все, кто вольно или невольно соприкасается с преступным сообществом, может быть обвинен в его участии, что создает, на наш взгляд, опасность объективного вменения. Во-вторых, сообщество может действовать в форме объединения организованных групп, действующих под единым руководством и предполагающих наличие устойчивых связей между самостоятельно действующими организованными группами, совместное планирование и участие в совершении одного или нескольких тяжких или особо тяжких преступлений, совместное выполнение иных действий, связанных с функционированием такого объединения.

7. Разъяснениями Пленума существенно расширено содержание понятий организатора и руководителя преступного сообщества. Под руководством преступным сообществом (преступной организацией) или входящими в него (нее) структурными подразделениями предложено понимать осуществление организационных и (или) управленческих функций в отношении преступного

сообщества (преступной организации), его (ее) структурных подразделений, а также отдельных его (ее) участников как при совершении конкретных преступлений, так и при обеспечении деятельности преступного сообщества (преступной организации). Наряду с этим руководство может выражаться, в частности, в определении целей, в разработке общих планов деятельности преступного сообщества (преступной организации), в подготовке к совершению конкретных тяжких или особо тяжких преступлений, в совершении иных действий, направленных на достижение целей, поставленных преступным сообществом (преступной организацией) и входящими в его (ее) структуру подразделениями при их создании (например, в распределении ролей между членами сообщества, в организации материально-технического обеспечения, в разработке способов совершения и сокрытия совершенных преступлений, в принятии мер безопасности в отношении членов преступного сообщества, в конспирации и в распределении средств, полученных от преступной деятельности). Кроме того, по мнению Пленума, к функциям руководителя преступного сообщества (преступной организации) следует также относить принятие решений и дачу соответствующих указаний участникам преступного сообщества (преступной организации) по вопросам, связанным с распределением доходов, полученных от преступной деятельности, с легализацией (отмыванием) денежных средств, добытых преступным путем, с вербовкой новых участников, с внедрением членов преступного сообщества (преступной организации) в государственные, в том числе правоохранительные, органы. Руководство преступным сообществом (преступной организацией), по разъяснению высшей судебной инстанции, может осуществляться как единолично руководителем преступного сообщества (преступной организации), так и двумя и более лицами, объединившимися для совместного руководства (например, руководителем преступного сообщества (преступной организации), руководителем структурного подразделения, руководителем (лидером) организованной группы). Вместе с тем ответственность, по нашему законодательству, носит строго индивидуальный характер, и предложение о введении в судебную практику коллективного руководителя в некоторой степени противоречит доктрине уголовного права. Разве можно сравнивать по степени влияния руководителя преступной организации и лидера организованной группы, совершающей конкретные преступления. Тогда было бы оправданно ввести в УК РФ акцессорную форму соучастия.

8. Групповое совершение преступления подчеркивает повышенную степень опасности соучастников. Данное обстоятельство учитывается в рамках общих начал назначения наказания в плане назначения более строгого наказания на основании и в пределах, предусмотренных уголовным законом (ч. 7 ст. 35 УК). Хотя в этом смысле законодатель допустил дублирование, указав в п. "в" ч. 1 ст. 63 УК на то, что совершение преступления группой лиц, группой лиц по предварительному сговору, организованной группой и преступным сообществом (преступной организацией) относится к числу обстоятельств, отягчающих наказание. Данное обстоятельство из ст. 63 УК должно быть исключено.

Статья 36. Экссесс исполнителя преступления

Комментарий к статье 36

1. Соучастников преступления объединяет общность преступного намерения, стремление к достижению общего преступного результата. Совместно совершая преступление, соучастники, между тем, действуют свободно, в силу собственного волеизъявления. Свобода выбора поведения не исключает того, что в процессе преступления исполнитель не способен совершить деяние, не охватываемое умыслом других соучастников. Однако не всякое отклонение от преступного соглашения имеет самостоятельное уголовно-правовое значение. Если отклонение от согласованной линии поведения не выходит за рамки преступного умысла либо не придает совершенному деянию качественно новый характер, то пределы соглашения соучастников не нарушаются и, следовательно, на уголовную ответственность такое отклонение не влияет. Например, исполнитель хулиганства применяет не кастет, как это было оговорено соучастниками, а железный прут. Насильник совершает половой акт не на чердаке дома, а в подвальном помещении, не утром, а днем, и т.д. Не нарушается преступное соглашение, достигнутое между соучастниками, и в том случае, когда для успешного достижения преступной цели соучастники предоставляют исполнителю полную свободу действий либо допускают возможность, что деяние

исполнителя будет отягощено какими-либо другими обстоятельствами. Например, лицо, заказавшее убийство, знает, что наемник, как правило, использует для лишения жизни потерпевших взрывные устройства. Стало быть, соучастник допускает общеопасный способ совершения убийства. В подобной ситуации организатор или подстрекатель подлежат ответственности за соучастие в убийстве по найму, совершенном общеопасным способом, если, разумеется, исполнитель такой способ объективно применил. Если же деяние исполнителя явно не соответствует содержанию преступного соглашения и соучастники не предвидели его совершения, то налицо эксцесс исполнителя, за который другие соучастники ответственности не несут.

2. По своему лексическому значению термин "эксцесс" (лат. - excessus) означает уклонение, отступление, выход за пределы чего-то, крайнее или грубое проявление чего-либо. УК РСФСР 1960 г. не регулировал порядок ответственности соучастников при эксцессе исполнителя. Эти вопросы были предметом обсуждения в теории и решались в зависимости от отношения к возможности соучастия в неосторожных преступлениях. Среди отечественных ученых доминирующим было воззрение, согласно которому соучастие - это конструкция совместной ответственности лишь за умышленные преступления и умышленную вину соучастников. Данное положение предопределило практическое решение вопроса, связанного с ответственностью соучастников при эксцессе исполнителя: деяние, совершенное исполнителем по собственной инициативе, не может и не должно вменяться в вину другим соучастникам. Соучастники несут ответственность лишь за совместное совершение того преступления, о котором они знали или совершение которого объективно допускали. При эксцессе исполнителя соучастники не осознают и не предвидят фактических обстоятельств нового преступления либо того же преступления, но в более опасном исполнении. Кроме этого, соучастники объективно не содействуют несогласованному деянию исполнителя. Во-первых, это свидетельствует об отсутствии причинной связи между деятельностью соучастников и преступным результатом, наступившим вследствие эксцесса исполнителя, во-вторых, об отсутствии умышленной вины, являющейся необходимым признаком совместной деятельности двух или более лиц. Выработанное на доктринальном уровне правило ответственности соучастников при эксцессе исполнителя послужило ориентиром официальному разрешению этого вопроса.

3. В зависимости от характера совершенного исполнителем преступления эксцесс принято подразделять на два вида: количественный и качественный.

При количественном эксцессе преступление, совершенное исполнителем, хотя и не охватывается рамками преступного соглашения, но тем не менее является однородным задуманному соучастниками. Различают несколько оттенков подобного эксцесса: а) исполнитель по своей инициативе и без согласия других соучастников избирает более опасный способ совершения преступления либо причиняет более опасные последствия (например, подстрекатель склоняет к ненасильственному грабежу, а исполнитель совершает это преступление с применением насилия); б) исполнитель по своей инициативе и без согласия других соучастников избирает менее опасный способ совершения преступления либо причиняет менее опасные последствия (например, подстрекатель склоняет к грабежу, а исполнитель совершает кражу).

Качественный эксцесс заключается в совершении лицом неоднородного преступления, исполнения которого от него фактически ждали соучастники. Например, подстрекатель склоняет к убийству, а лицо совершает кражу. В такой ситуации абсолютная несопоставимость преступлений не только разрывает цепь причинности между деянием соучастников и преступным результатом, но и прямо свидетельствует об отсутствии взаимной обусловленности, объективно связывающей совместно действующих лиц.

4. При эксцессе исполнителя ответственность других соучастников ограничивается только теми действиями, которые были совершены в пределах преступного соглашения.

5. В процессе совместного преступления не только исполнитель, но и другие соучастники способны умышленно отклониться от обусловленной линии поведения и совершить деяние, не согласованное по своей сути с сообщниками. Так, соучастники могут лишь частично осведомить исполнителя об истинном характере деяния, умышленно не раскрывая второй и третий планы его опасности. Например, лицо, желая совершить диверсию на атомной электростанции, скрывает

свои намерения от исполнителя, склоняя того к краже нескольких граммов радиоактивного вещества. В этом случае уголовной ответственности за эксцесс будет подлежать только то лицо, криминальное поведение которого не охватывалось умыслом других соучастников.

6. В последнее время в науке уголовного права множится число сторонников акцессорной теории соучастия, согласно которой все соучастники несут ответственность за действия, совершенные исполнителем, и эксцесс исполнителя как таковой не может иметь места. Полагаем, что для принятия соответствующего законодательного решения необходимы дополнительные социологические исследования.

Глава 8. ОБСТОЯТЕЛЬСТВА, ИСКЛЮЧАЮЩИЕ ПРЕСТУПНОСТЬ ДЕЯНИЯ

Статья 37. Необходимая оборона

Комментарий к [статье 37](#)

1. В уголовном праве под обстоятельством, исключающим преступность деяния, понимают совершенное с общественно полезной целью вменяемым и достигшим возраста уголовной ответственности лицом деяние, причинившее вред правоохраняемым отношениям при наличии оснований, предусмотренных уголовным законом, и с соблюдением установленных им пределов правомерности. Эти действия признаются правомерными и не обладающими общественной опасностью, присущей преступлениям.

2. Уголовный закон выделяет необходимую оборону как важнейшее обстоятельство, исключающее преступность деяния. Она считается общественно полезной и рассматривается как конституционное право каждого гражданина на защиту своих интересов, интересов других лиц и государства от общественно опасных посягательств ([ст. 45 Конституции РФ](#)).

Право на необходимую оборону было присуще всем законодательным системам и практически на всех этапах человеческого общества. Оно признавалось естественным, прирожденным правом человека. Защита правового порядка, возможность для каждого пользоваться правами и благами, ему принадлежащими, есть необходимое условие существования цивилизованного общества. Но при обороне вторжение в право другого имеет производный характер. Как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ в [Постановлении](#) от 27 сентября 2012 г. N 19 "О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление", уголовно-правовая норма о необходимой обороне, являясь одной из гарантий реализации конституционного положения о том, что каждый вправе защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом ([часть 2 статьи 45 Конституции Российской Федерации](#)), обеспечивает защиту личности и прав обороняющегося, других лиц, а также защиту охраняемых законом интересов общества или государства от общественно опасного посягательства.

3. Обороняющийся употребляет силу, предупреждая общественно опасное деяние. Следует помнить, что цель необходимой обороны - защита правоохраняемых интересов, а причинение посягающему вреда в процессе ее осуществления носит вынужденный характер.

Измененная редакция [ст. 37 УК \(ч. ч. 1, 2.1 и 3\)](#), на наш взгляд, усиливает позицию обороняющейся стороны, расширяет право граждан на оборону от опасных посягательств. Наш закон исходит из того, что положения, содержащиеся в [ст. 37 УК](#), в равной мере распространяются на всех лиц независимо от их профессиональной или иной специальной подготовки и служебного положения, а также независимо от возможности избежать посягательства или обратиться за помощью к другим лицам или органам власти.

4. В науке уголовного права и в судебной практике выработаны условия правомерности необходимой обороны, относящиеся к посягательству и к защите от него.

5. Условия правомерности необходимой обороны, относящиеся к посягательству, следующие:

1) посягательство должно быть общественно опасным, т.е. оно должно либо причинять вред охраняемым законом интересам, либо создавать объективную и реальную угрозу причинения такого вреда. Необходимая оборона путем причинения посягающему вреда возможна лишь от общественно опасных деяний, посягающих на интересы и права личности, общества и государства, охраняемые уголовным законом.

Особый случай - оборона против посягательств невменяемых и лиц, не достигших установленного законом возраста уголовной ответственности. Если обороняющийся осознает, что на него нападают указанные субъекты, он обязан принять все возможные меры для прекращения нападения и только в исключительных случаях прибегнуть к причинению вреда. Указанное условие не относится, на наш взгляд, к случаям групповых нападений и нападений, соединенных с насилием, опасным для жизни и здоровья обороняющегося. Вместе с тем в соответствии с разъяснениями высших судебных инстанций не может признаваться находившимся в состоянии необходимой обороны лицо, причинившее вред другому лицу в связи с совершением последним действий, хотя формально и содержащих признаки какого-либо деяния, предусмотренного уголовным законом, но для причинившего вред заведомо не представлявших общественной опасности в силу малозначительности.

Также не допускается необходимая оборона и от деяний, совершаемых в состоянии необходимой обороны, крайней необходимости, при причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление, при других обстоятельствах, исключающих преступность деяния.

Вопрос о пределах обороны от неправомерных действий должностных лиц решается на практике неоднозначно. Общеизвестно, что всегда правомерна необходимая оборона против преступных действий должностных лиц, соединенных с насилием над личностью или с нарушением важнейших прав и свобод (незаконное задержание, пытки в отношении подследственного, незаконное проникновение в жилище). Ограничение прав и свобод гражданина, совершенное с соблюдением всех процессуальных формальностей, но которое представляется гражданину незаконным и необоснованным, не дает оснований для необходимой обороны. Существует установленный порядок обжалования таких действий, который должен быть соблюден. Как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ, правомерные действия должностных лиц, находящихся при исполнении своих служебных обязанностей, даже если они сопряжены с причинением вреда или угрозой его причинения, состояние необходимой обороны не образуют (применение в установленных законом случаях силы сотрудниками правоохранительных органов при обеспечении общественной безопасности и общественного порядка и др.).

Не может быть признано находившимся в состоянии необходимой обороны лицо, которое намеренно вызвало нападение, чтобы использовать его как повод для совершения противоправных действий (развязывание драки, учинение расправы, совершение акта мести и т.п.). Содеянное в таких случаях должно квалифицироваться на общих основаниях. Так, Президиум Верховного Суда РФ отметил, что действия И. не содержат признаков необходимой обороны, поскольку он в составе группы с целью выяснения отношений с другой группой лиц участвовал в подготовке драки: ездил к будущим потерпевшим домой, заранее расставил автомашины таким образом, чтобы свет их фар затруднял видимость поджидаемым людям, принес оружие, которое затем применил при нападении (БВС РФ. 2002. N 8. С. 14);

2) вторым условием правомерности необходимой обороны является наличие посягательства. Наличием считается такое посягательство, в результате которого охраняемым объектам реально причиняется вред. Состояние необходимой обороны наступает не только в тех случаях, когда осуществляется нападение, но и тогда, когда по всем обстоятельствам начало реального осуществления нападения настолько очевидно и неминует, что неприменение предупредительных мер ставит в явную непосредственную и неотвратимую опасность лицо, вынужденное к принятию этих мер.

Вместе с тем следует учесть, что судебная практика не признает установку опасных для жизни приспособлений с целью предотвращения посягательства на собственность правомерной, поскольку в таких случаях отсутствует наличие посягательства, а вред может быть причинен совершенно случайным людям. Каждый раз вопрос о наличии посягательства должен решаться

на основе анализа всей совокупности обстоятельств и фактов, при которых оно осуществляется. Возможны случаи, когда необходимая оборона следует за окончанным посягательством, но по обстоятельствам дела для оборонявшегося не был ясен момент его окончания. Для признания состояния необходимой обороны окончанным требуется, чтобы защищающийся осознал отпадение опасности, созданной общественно опасным посягательством. И если обстановка посягательства явно не свидетельствует о его полном окончании и отсутствии у посягающего намерения его немедленно продолжить, состояние обороны не может признаваться окончанным. Говоря иначе, в случаях, когда обороняющийся с учетом ситуации обоснованно полагает, что посягательство лишь приостановлено и может возобновиться в любой момент, право обороны продолжает существовать.

Переход оружия или других предметов, использованных при нападении, от нападавшего к оборонявшемуся сам по себе не может свидетельствовать об окончании посягательства. Например, действия В., который выбил у нападавшего преступника нож и, защищаясь, нанес ему этим же ножом два ранения, признаны правомерными, совершенными в состоянии необходимой обороны (БВС РФ. 1998. N 6. С. 12).

Существенное значение имеет момент окончания посягательства, так как в случае причинения вреда нападавшему после явного окончания нападения или его предотвращения действия оборонявшегося не могут считаться совершенными в состоянии необходимой обороны. В этих случаях ответственность наступает на общих основаниях, но иногда необходимо тщательно выяснять, не совершены ли эти действия в состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения, вызванного неправомерными действиями посягающего.

До настоящего времени воспринималась как догма недопустимость необходимой обороны против подготовляемого или предполагаемого нападения. На этот вопрос следует ответить однозначно: согласно ст. 30 УК преступным и наказуемым признается приготовление к тяжкому и особо тяжкому преступлениям. Значит, необходимая оборона возможна от приготовления к такого рода деяниям и от покушения на преступление;

3) третье важное условие, относящееся к посягательству, - его действительность. Действительность означает фактическое наличие посягательства в объективном мире, а не в воображении обороняющегося. Несоблюдение данного условия приводит к так называемой мнимой обороне, под которой понимается причинение вреда лицу, ошибочно принятому за преступника. Действия обороняющегося при мнимой обороне могут быть вызваны различными факторами, которые по-разному оцениваются правоприменительными органами. Возможна неправильная оценка обстановки, при которой поведение лица ошибочно принимается за общественно опасное посягательство. Возможна ошибка в моменте окончания посягательства, в результате которой нападающему причиняется вред, который не вызывался необходимостью.

При мнимой обороне решающее значение принадлежит анализу субъективного восприятия обстановки обороняющимся. В тех случаях, когда обстановка происшествия давала основание полагать, что совершается реальное посягательство и лицо, применившее средства защиты, не осознавало и не могло осознавать ошибочность своего предположения, его действия следует рассматривать как совершенные в состоянии необходимой обороны. Если при этом лицо превысило пределы защиты, допустимой в данных условиях, оно подлежит ответственности за превышение пределов необходимой обороны. Если же лицо, причинившее вред, не осознавало мнимости посягательства, но по обстоятельствам дела должно было и могло это осознавать, действия такого лица подлежат квалификации по статьям УК, предусматривающим ответственность за причинение вреда по неосторожности. Но если будет установлено, что лицо при мнимой обороне не должно или не могло предвидеть, что нападения в действительности нет, то налицо казус - невиновное причинение вреда.

Когда лицо совершенно необоснованно предполагало о начале нападения, хотя ни поведение потерпевшего, ни вся обстановка по делу не давали ему никаких реальных оснований опасаться нападения, оно подлежит ответственности на общих основаниях как за умышленное преступление. В таких случаях действия лица не связаны с мнимой обороной, а вред причиняется потерпевшему вследствие чрезмерной, ничем не оправданной подозрительности виновного.

6. Не менее важны нижеследующие условия правомерности необходимой обороны, относящиеся к защите:

1) защита всегда является активным действием, направленным на причинение вреда посягающему. При этом главная цель обороняющегося - защитить охраняемые интересы, а не причинить вред. Исходя из этого, защита не должна быть направлена против третьих лиц. Если это происходит, то нужно применять правила о крайней необходимости. Субъектом посягательства, которое дает право на необходимую оборону, может быть только физическое лицо, т.е. человек. Но бывают и специфические ситуации, когда вред причиняется нападавшему животному, владелец которого использует его в качестве орудия нападения (например, натравливает собаку). В таких случаях причинение вреда животному есть причинение имущественного вреда нападавшему (владельцу животного) в процессе правомерной необходимой обороны.

Вред, причиненный нападавшему, может выражаться в различных формах. Физический вред - в причинении различной тяжести вреда здоровью и даже в причинении смерти нападавшему. Законодатель не ограничивает действия обороняющегося, который действует в экстремальной обстановке и имеет право на причинение любого вреда. Это правило подтверждено законодателем в последних новеллах к уголовному закону, где говорится о том, что не будет признаваться превышением пределов необходимой обороны причинение любого вреда нападавшему в том случае, если его действия явились неожиданными для обороняющегося, который не мог оценить тяжесть нападения.

Это в полной мере относится и к случаям причинения смерти посягающему. Во-первых, такие последствия признаются обоснованными, если нападение сопряжено с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, либо с непосредственной угрозой применения такого насилия. Во-вторых, такая законодательная трактовка эксцесса обороны позволяет подчеркнуть особую значимость личности в современном Российском государстве.

В соответствии с разъяснениями Пленума Верховного Суда РФ под насилием, опасным для жизни, следует понимать такое, которое было направлено на причинение смерти или повлекло причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью, а также такое, которое в момент применения создавало реальную угрозу для жизни обороняющегося. Примерами могут быть: утопление, удушение, нанесение множества ударов в жизненно важные органы, угроза оружием, причинение проникающего ранения, реальная угроза убийством. Аналогичный вывод сделан и в определении президиума Тамбовского областного суда по делу о действиях стрелка военизированной охраны по отражению нападения лиц, пытавшихся задушить его и завладеть табельным оружием. Он вынужден был в процессе обороны выстрелить в нападавшего, причинив ему смертельное ранение (БВС РФ. 1994. N 5. С. 13, 14);

2) правомерна защита не только личности и прав обороняющегося, но и охраняемых интересов других лиц, а также интересов общества и государства. Суды подчас неправильно признают право обороны за лицом только при посягательстве на него самого, тогда как согласно закону граждане имеют право защищать от посягательств интересы государства, общества, а также личность и права другого лица, подвергнувшегося нападению. Вместе с тем не может быть признано находившимся в состоянии необходимой обороны лицо, которое намеренно вызвало нападение, чтобы использовать его как повод для совершения противоправных действий (развязывание драки, учинение расправы, совершение акта мести и т.п.). Содеянное в таких случаях должно квалифицироваться на общих основаниях. Защита является результатом провокации, а не актом необходимой обороны.

7. Защита не должна превышать пределов необходимой обороны. В науке уголовного права и в судебной практике такие пределы определяются совокупностью признаков, характеризующих интенсивность нападения (с количественной и качественной сторон), и ценностью защищаемого блага. Из смысла ч. 2 ст. 37 УК вытекает, что пределы необходимой обороны можно определить через определенное соответствие действий обороняющегося и признаков характера и степени общественной опасности посягательства. При этом важно подчеркнуть, что обороняющийся, находясь в состоянии душевного волнения, вызванного посягательством, не всегда может точно взвесить характер опасности и избрать соразмерные средства защиты. Основное требование при

этом - не допустить явного несоответствия защиты характеру и опасности посягательства. Закон не раскрывает подробно всех признаков, характеризующих пределы эксцесса обороны. Данное понятие является оценочным, т.е. вопрос о пределах необходимой обороны есть вопрос факта. Только на основании анализа конкретных обстоятельств дела можно определить пределы защиты. Под интенсивностью нападения с качественной стороны, по нашему мнению, следует понимать совокупность объективных и субъективных признаков, характеризующих степень общественной опасности нападения: время, место, способ посягательства, орудия и средства, используемые нападающим, его физическое состояние и возраст. Количественный критерий интенсивности предполагает осуществление нападения группой лиц. При совершении посягательства группой лиц обороняющийся вправе применить к любому из нападающих такие меры защиты, которые определяются опасностью и характером действия всей группы. Определяющее значение в выборе средств и способа защиты имеет ценность обороняемого объекта, блага, интереса. При этом важно исходить из общепризнанной шкалы таких ценностей, которые в настоящее время закреплены в Конституции РФ и в соответствии с которыми построена [Особенная часть УК](#).

8. Превышением пределов необходимой обороны признаются умышленные действия, явно не соответствующие характеру и опасности посягательства. Закон признает такие действия общественно опасными, а в ряде случаев преступными. В теории уголовного права превышение пределов необходимой обороны принято называть эксцессом обороны, т.е. выходом за пределы правомерной необходимой обороны. Законодатель уточнил, что превышение может быть лишь в том случае, когда посягательство не было сопряжено с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, либо с непосредственной угрозой применения такого насилия и не явилось для обороняющегося неожиданным.

9. Каждый раз необходимо подробно устанавливать интеллектуальный и волевой моменты умысла, т.е. осознание обороняющимся того, что защита не соответствует характеру и степени опасности посягательства, предвидение причинения такого вреда, который явно превышает вред, необходимый для защиты, и желание или сознательное допущение причинения такого вреда либо безразличное отношение к последствиям (обычно последнее состояние и имеет место).

При малейшем сомнении в доказанности указанных моментов умысла, как мы полагаем, необходимо считать, что отсутствует важнейший субъективный критерий эксцесса обороны.

10. Закон не раскрывает признаков явного несоответствия защиты характеру и степени опасности посягательства. Вновь мы встречаемся с оценочным понятием. В теории и на практике предпринимались попытки конкретизировать признаки данного понятия. Предлагалось считать превышением пределов необходимой обороны и так называемую несвоевременную оборону (преждевременную либо запоздалую). Чаще встречаются случаи эксцесса обороны при очевидном (явном) несоответствии интенсивности защиты интенсивности посягательства. Важно помнить, что несоответствие не означает несоразмерности, поэтому последнее понятие не совсем верно применять к институту необходимой обороны. Это подтверждает возможность причинения при определенных условиях любого вреда нападающему.

В судебной практике признается правомерной защита с использованием камня от нападения кулаком, топора - от нападения безоружного, охотничьего ружья - от нападения с лопатой, ножовкой, пистолета - от нападения с ножом и т.п.

11. Интенсивность защиты характеризуется совокупностью признаков, которые определяют ценность охраняемого блага, время и место нападения (темное время суток, глухой пустырь, где помощи ждать неоткуда). Существенную роль играют орудия защиты и способ их использования: не должно быть резкого несоответствия между орудиями нападения и орудиями защиты; необходимо выяснить, случайно ли они оказались в руках обороняющегося или были приготовлены заранее; относятся ли эти предметы к оружию либо к хозяйственно-бытовым предметам. Очень важно установить, каким образом орудия применялись при защите - можно ли было использовать их лишь для устрашения нападавшего или необходимо было причинить ему вред. В некоторых случаях определяющим признаком является физическое состояние субъекта. Примером может служить определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РСФСР об отмене приговора, которым Ф. была осуждена за убийство своего мужа при

превышении пределов необходимой обороны. Муж беспричинно избивал ее в квартире, использовал приемы каратэ, которым занимался несколько лет. Он угрожал убить ее, искалечить, наносил удары по голове, лицу и телу. Защищая свою жизнь и здоровье, Ф. ранила мужа кухонным ножом, что повлекло его смерть. Судебная коллегия признала действия Ф. правомерными, не выходящими за пределы необходимой обороны (БВС РСФСР. 1992. N 2. С. 7, 8).

12. Превышением пределов, по нашему мнению, следует признавать лишь такое явное несоответствие, при котором всем присутствующим было абсолютно точно понятно (что не подлежит сомнению и оспариванию), что обороняющийся имел возможность отразить нападение более мягкими средствами и осознавал такую возможность, но тем не менее выбрал заведомо более опасные средства и методы защиты и без необходимости причинил тяжкий вред нападавшему. Иногда суды ошибочно оценивают действия обороняющегося как превышение, не учитывая всех объективных и субъективных факторов. Сотрудник милиции П. был ошибочно обвинен в убийстве при превышении пределов необходимой обороны, хотя все обстоятельства (групповое нападение с насилием, опасным для жизни) свидетельствовали о правомерном причинении смерти нападавшему, что впоследствии и подтвердил президиум Московского городского суда (БВС РФ. 1998. N 1. С. 8).

Таким образом, эксцессом обороны может быть признано лишь явное, очевидное несоответствие защиты характеру и опасности посягательства, когда посягающему без необходимости умышленно причиняется вред, указанный в [ст. ст. 108 и 114 УК](#). Хотя последние новеллы уголовного закона в этой части позволяют вести речь о **социальной обусловленности** декриминализации преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 114 УК](#). По [ч. 1 ст. 108 УК](#) вполне назрела необходимость переименования состава убийства при превышении пределов необходимой обороны в причинение смерти при превышении пределов необходимой обороны, исключив его из категории убийств.

Статья 38. Причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление

Комментарий к [статье 38](#)

1. Причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление, - это вынужденное причинение вреда лицу, совершившему преступление, для доставления его в органы власти и пресечения возможности совершения им новых преступлений, если иными средствами задержать такое лицо не представлялось возможным и при этом не было допущено превышения необходимых для этого мер.

Институт причинения вреда при задержании лица, совершившего преступление, представлен впервые в [УК 1996 г.](#), ранее вопросы причинения вреда при задержании рассматривались либо в рамках необходимой обороны, либо в рамках крайней необходимости.

В соответствии с разъяснением Пленума Верховного Суда РФ в [Постановлении](#) от 27 сентября 2012 г. N 19 "О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление" задержание лица, совершившего преступление, в целях доставления его в органы власти выступает одним из средств обеспечения неотвратимости уголовной ответственности и пресечения совершения им новых преступлений. Институты необходимой обороны и причинения вреда при задержании лица, совершившего преступление, призваны обеспечить баланс интересов, связанных с реализацией предусмотренных в [части 1 статьи 2 УК РФ](#) задач уголовного законодательства по охране социальных ценностей, с одной стороны, и с возможностью правомерного причинения им вреда - с другой. В этих целях в [статьях 37 и 38 УК РФ](#) установлены условия, при наличии которых два действия, причинивших тот или иной вред объектам уголовно-правовой охраны, не образуют преступления.

2. Важно подчеркнуть несколько аспектов: закон не ограничивает круг субъектов, имеющих право на задержание, но для обычного гражданина это является правом, а для должностных лиц (представителей власти) - служебной обязанностью, четко очерченной федеральными законами и

иными нормативными актами; данное обстоятельство является самостоятельным, исключая уголовную ответственность, задержание признается общественно полезным действием, которое способствует осуществлению принципа законности и принципа неотвратимости ответственности за совершенное преступление; процесс задержания представляет собой эффективное средство для осуществления частной и общей превенции, т.е. при задержании устраняется опасность продолжения преступного поведения со стороны задерживаемого и возможность совершения новых преступлений, а все остальные граждане информируются о возможности причинения вреда при попытке скрыться после совершения преступления.

3. Если преступник задержан без причинения ему серьезного вреда, то не требуется никакой правовой оценки действий. Законодатель связывает процесс задержания с причинением физического или имущественного вреда. При этом наука уголовного права и судебная практика выработали ряд условий правомерности причинения такого вреда.

4. Как представляется, правильнее будет выделить две группы условий правомерности причинения вреда при задержании лица, совершившего преступление: условия, определяющие законность и обоснованность задержания, и условия, характеризующие действия лица, осуществляющего задержание.

5. Назовем условия, определяющие законность и обоснованность задержания:

1) основание для задержания возникает лишь тогда, когда лицо совершило преступление, т.е. деяние, запрещенное уголовным законом под угрозой наказания (независимо от его тяжести). Необходимо, чтобы лицо выполнило объективную сторону состава преступления либо начало выполнять, но не довело до конца по не зависящим от него причинам, т.е. право на задержание возникает как при совершении окончательного преступления, так и при совершении приготовления или покушения на преступление. Допускается задержание как исполнителей преступлений, так и лиц, являвшихся организаторами, пособниками, подстрекателями преступлений. Абсолютно обосновано задержание лица, признанного виновным по приговору суда и пытавшегося скрыться и избежать наказания. Сложнее решается вопрос, когда лицо пытается скрыться сразу после совершения преступления.

Важно при этом отличать задержание с позиций уголовного права от задержания на основании административного и уголовно-процессуального права. В последнем случае никакого вреда не причиняется, а задержание является мерой пресечения, осуществляемой в рамках особой процедуры. В уголовно-правовом задержании предполагается, что осуществляется задержание лица, заведомо совершившего преступление, хотя в некоторых случаях такая заведомость в сознании обычных граждан представлена лишь вероятностью. Последнее обстоятельство не гарантирует избежания ошибок как юридических, так и фактических.

При уголовно-правовом задержании важно, чтобы действия задерживаемого основывались на убедительных фактах. Законодатель закрепляет правомерность причинения вреда при задержании лица, совершившего преступление любой тяжести. Характер и степень общественной опасности совершенного преступления влияют на пределы правомерности рассматриваемого права. Право на задержание путем причинения вреда не возникает при совершении иных правонарушений (например, административного правонарушения);

2) важным условием задержания является стремление лица, совершившего преступление, скрыться от правосудия с целью избежать ответственности. Это касается и случаев побега из мест лишения свободы или из-под стражи. Такие формы уклонения лиц, совершивших преступления, от уголовной ответственности и наказания дают право осуществлять принудительные действия при их задержании для доставления в органы правопорядка и пресечения возможности совершения ими новых преступлений.

При уклонении возможно применение насилия, которое в рамках закона признается правомерным. В ряде случаев задержание может перерасти в необходимую оборону, которая дает больше прав в части причинения вреда задерживаемому. Так, по определению Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ действия участкового инспектора милиции Н.,

направленные на задержание Ш., совершившего разбойное нападение с применением оружия, признаны правомерными. Ш. после совершения тяжкого преступления пытался скрыться, оказывая вооруженное сопротивление, в связи с чем сотрудник милиции был вынужден осуществить оперативное задержание вооруженного преступника, открыв огонь на поражение (БВС РСФСР. 1990. N 1. С. 8, 9);

3) самостоятельным условием задержания является то, что вред может причиняться лишь в пределах времени до истечения срока давности привлечения к уголовной ответственности или срока давности исполнения обвинительного приговора.

6. Назовем условия, характеризующие действия лица, осуществляющего задержание:

1) уголовно-правовое задержание по смыслу [ст. 38](#) УК всегда обусловлено причинением вреда лишь лицу, совершившему преступление. Причинение вреда третьим лицам при задержании не допускается. Если такое случается, то при соответствующих условиях совершенное деяние можно признать крайней необходимостью.

Практика показывает, что возможно причинение вреда при задержании лиц, ошибочно принятых за преступника. В таком случае подлежит тщательному анализу субъективный критерий в действиях лица, осуществившего так называемое мнимое задержание. Вопрос об ответственности в данном случае решается по правилам фактической ошибки. Если лицо не осознавало ошибочности своих действий и, исходя из всех материалов дела, не могло и не должно было это сознавать, то речь идет о невинном причинении вреда; если же могло и должно было сознавать, то следует говорить о причинении вреда по неосторожности.

Вред, причиняемый задерживаемому, может быть физическим либо имущественным. Само причинение вреда не является целью задержания, это лишь средство для достижения другой важной цели - доставления лица, совершившего преступление, в органы власти и пресечения возможности совершения им новых преступлений. Если же в процессе разбирательства по существу будет установлено, что субъект задержания преследовал совершенно иные цели (месть, желание расправиться с обидчиком), то правомерность задержания отсутствует и лицо несет ответственность за совершение умышленного преступления на общих основаниях.

В специальной литературе высказаны различные точки зрения по поводу тяжести вреда, причиняемого задерживаемому.

Как представляется, более правильной является точка зрения, согласно которой не следует ограничивать меры по задержанию преступника условиями крайней необходимости, при которой причиненный вред должен быть менее значительным по сравнению с характером и степенью опасности совершенного преступления. Вред при задержании может быть и более существенным. Например, причинение задерживаемому тяжкого вреда здоровью, а в исключительных случаях и смерти, правомерно, на наш взгляд, лишь в случае совершения им тяжкого или особо тяжкого преступления, сопряженного с посягательством на жизнь и здоровье граждан.

Важно при этом не нарушить границы мер, необходимых для задержания. Эти границы не определены в законе точно и исчерпывающе и носят оценочный характер. Практика, несомненно, потребует дополнительных разъяснений и уточнений в виде постановления Пленума Верховного Суда РФ. Вместе с тем некоторые нормативные акты предоставляют право сотрудникам правоохранительных органов применять физическую силу, специальные средства и огнестрельное оружие при задержании лиц, совершивших преступление. Все эти документы должны соответствовать нормам уголовного закона. В связи с этим следовало бы в [ст. 23](#) Федерального закона "О полиции", где закрепляется право на применение при задержании огнестрельного оружия, уточнить, что сотрудник полиции вправе применить огнестрельное оружие в случае задержания лица, застигнутого при совершении тяжкого насильственного или особо тяжкого преступления.

Как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ, положения [статей 37](#) и [38](#) УК РФ распространяются на сотрудников правоохранительных органов и военнослужащих, которые в

связи с исполнением своих служебных обязанностей могут принимать участие в пресечении общественно опасных посягательств или в задержании лица, совершившего преступление. При этом если в результате превышения пределов необходимой обороны или мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, указанные лица совершат убийство или умышленное причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью, содеянное ими при наличии соответствующих признаков подлежит квалификации по [статье 108](#) или по [статье 114](#) УК РФ.

По мнению Пленума, сотрудники правоохранительных органов, военнослужащие и иные лица, которым законодательством разрешено применение оружия, специальных средств, боевой и специальной техники или физической силы для исполнения возложенных на них федеральными законами обязанностей, не подлежат уголовной ответственности за причиненный вред, если они действовали в соответствии с требованиями законов, уставов, положений и иных нормативных правовых актов, предусматривающих основания и порядок применения оружия, специальных средств, боевой и специальной техники или физической силы. Не может признаваться преступлением причинение вреда таким лицом, применившим оружие, специальные средства, боевую и специальную технику или физическую силу с нарушением установленного действующим законодательством порядка их применения, если исходя из конкретной обстановки промедление в применении указанных предметов создавало непосредственную опасность для жизни людей или могло повлечь за собой иные тяжкие последствия (экологическую катастрофу, совершение диверсии и т.п.);

2) действия задерживающего лица по причинению вреда возможны лишь при соблюдении следующего важного условия: иными средствами задержать такое лицо не представлялось возможным. В подобном случае лицо не реагирует на требование проследовать в органы власти, пытается скрыться, оказывает сопротивление. Его не останавливает предупреждение о применении физического воздействия, специальных средств, оружия. Подозреваемый пытается скрыться, все ненасильственные меры исчерпаны - в этот момент и возникает право на насильственное задержание, соединенное с причинением вреда;

3) самостоятельным условием, характеризующим основание возникновения права на причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление, является наличие цели доставления задерживаемого в органы власти и пресечение возможности совершения новых преступлений. Наличие у задерживающего лица прямого умысла на причинение смерти задерживаемому лицу исключает правомерность содеянного. Это объясняется тем, что желание наступления смерти лица, совершившего преступление, и цель - доставление его в органы власти - не могут существовать одновременно. При этом первое однозначно исключает второе. По-иному следует решать вопрос о правомерности в случае причинения смерти с косвенным умыслом, когда лицо, осуществляющее задержание, имеет намерение доставить задерживаемого в органы власти, но при этом сознательно допускает возможность наступления указанного последствия. Такое психическое отношение к содеянному не исключает возможности существования указанной цели, однако она может быть не достигнута;

4) последнее и определяющее условие - не должны быть превышены меры, необходимые для задержания лица, совершившего преступление. Таким превышением мер в соответствии с [ч. 2 ст. 38](#) УК признается их явное несоответствие характеру и степени общественной опасности совершенного задерживаемым лицом преступления и обстоятельствам задержания, когда лицу без необходимости причиняется явно чрезмерный, не вызываемый обстановкой вред.

7. Большое значение при этом имеет субъективный критерий. Законодатель связывает ответственность за превышение мер, необходимых для задержания, с умышленным причинением вреда. Как указывалось ранее, по своей юридической природе понятия "превышение мер, необходимых для задержания" и "явное несоответствие", как и в случае с необходимой обороной, являются оценочными. Каждый раз окончательное решение в этом вопросе принимается субъектом правоприменения с учетом оценки всей совокупности объективных и субъективных признаков. Теория и практика предлагают выделять несколько видов действий, характеризующих превышение мер, необходимых для задержания:

1) средства и методы задержания явно не соответствуют тяжести совершенного преступления, например, применение оружия при задержании лица, совершившего преступление небольшой или средней тяжести, при задержании несовершеннолетнего или женщины;

2) обстановка задержания не вызвала необходимости причинения вреда задерживаемому либо причинения явно чрезмерного вреда. В данном случае учитываются многие факторы: время и место задержания, количество задерживающих и задерживаемых, их поведение и др. Если будет установлено, что вся обстановка задержания предполагала применение минимальных насильственных мер либо имелась возможность осуществить задержание вообще без применения физической силы, но тем не менее задерживаемому причинен тяжкий вред, то налицо превышение мер, необходимых для задержания.

Статья 39. Крайняя необходимость

Комментарий к [статье 39](#)

1. В повседневной жизни нередко возникают ситуации столкновения правоохраняемых интересов. В случаях, когда для сохранения правоохраняемого блага вред причинен отношениям, охраняемым уголовным законом, при соблюдении установленных в [ст. 39](#) условий правомерности совершенное деяние признается крайней необходимостью.

2. Закон признает право на крайнюю необходимость за всеми без исключения гражданами. В некоторых случаях обязательность действий в условиях крайней необходимости входит в обязанность определенных лиц (сотрудников полиции, служащих МЧС, работников пожарной охраны, военнослужащих). Важно осознать, что целью действий при крайней необходимости является устранение опасности, угрожающей охраняемым интересам. Устранение опасности, угрожающей неправомерным, незаконным интересам, не охватывается понятием крайней необходимости.

3. В науке уголовного права и в судебной практике принято выделять условия правомерности крайней необходимости, относящиеся к грозящей опасности и к действиям по устранению такой опасности.

4. Рассмотрим условия правомерности крайней необходимости, относящиеся к грозящей опасности:

1) опасность может исходить из различных источников. Это могут быть стихийные бедствия и природные катаклизмы (землетрясения, наводнения, тайфуны, засуха, извержение вулкана). Опасным может быть и поведение домашних и диких животных. При этом следует помнить, что защита от нападения животного, которого умышленно натравливает человек, рассматривается как необходимая оборона.

Источниками опасности могут стать и физиологические экстремальные ситуации, в которых находится человек (болезнь, чувство голода, жажды и т.п.). Аналогично рассматриваются и общественно опасные действия человека (провоцирующие ситуации), в результате которых причиняется вред охраняемым интересам третьих лиц либо возникает реальная угроза причинения такого вреда.

Например, Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда РФ признала приговор, в соответствии с которым М. был осужден, а В. оправдан, обоснованным. М. на автомашине нарушил правила дорожного движения и создал аварийную ситуацию. В. во избежание тяжких последствий применил резкое торможение на своей автомашине, из-за чего автомобиль занесло на разделительный газон, где передней частью автомобиля была сбита Ш., которая от полученных повреждений скончалась. Судом было установлено, что В. при указанных обстоятельствах принял все зависящие от него меры и все же не смог предотвратить наезд. Судебная коллегия посчитала правильными выводы суда о том, что В. действовал в условиях крайней необходимости и уголовной ответственности понести не может (Сборник постановлений Президиума и определений Судебной коллегии по уголовным делам ВС РФ. М., 1981. С. 39,

40);

2) грозящая опасность должна быть наличной и действительной. Наличность означает, что опасность возникла и еще не миновала. Действительной считается такая опасность, которая существует в объективном мире реально, а не в воображении лица. Опасность, существующая лишь в воображении лица, является мнимой и в некоторых случаях не исключает преступности и наказуемости действий, якобы совершенных в условиях крайней необходимости. Если лицо заблуждалось в осознании существования опасности, но могло и должно было это предвидеть, то наступает уголовная ответственность за неосторожное причинение вреда. Если же по обстоятельствам дела лицо предполагало наличие опасности и при этом не могло и не должно было предвидеть своей ошибки, то налицо невинное причинение вреда;

3) грозящая опасность не могла быть устранена другими средствами. Данное условие означает, что если существует любая другая возможность по устранению опасности, не связанная с причинением вреда другим охраняемым интересам, то состояние крайней необходимости исключается. Если лицо могло уклониться от опасности, спастись бегством, обратиться за помощью к другим, но выбрало путь причинения вреда при предотвращении опасности, то такие действия также не могут рассматриваться как совершенные в состоянии крайней необходимости.

5. Условия правомерности крайней необходимости, относящиеся к действиям по устранению грозящей опасности таковы:

1) устранение опасности при крайней необходимости в уголовно-правовом смысле связано с причинением вреда охраняемым интересам. Вред причиняется третьим лицам, т.е. посторонним, не связанным с источником опасности;

2) в соответствии с волей законодателя вред, причиненный при крайней необходимости, должен быть меньше вреда предотвращенного. В данном случае следует учитывать соразмерность и ценность защищаемого объекта и объекта причинения вреда. Причинение равного по объему вреда не дает права говорить о состоянии крайней необходимости (например, причинение смерти другому человеку при спасении собственной жизни), хотя в этой части требуется разъяснение высших судебных инстанций;

3) действия по устранению опасности не должны превышать пределов крайней необходимости. Ранее действующее законодательство не знало такого понятия, а ответственность в таких случаях наступала в общем порядке. В настоящее время в соответствии с ч. 2 ст. 39 УК превышением пределов крайней необходимости признается причинение вреда, явно не соответствующего характеру и степени угрожающей опасности и обстоятельствам, при которых опасность устранялась, когда указанным интересам был причинен вред равный или более значительный, чем предотвращенный.

6. Такое превышение влечет уголовную ответственность только в случаях умышленного причинения вреда. В законе четко выделены объективный и субъективный критерии. Объективный критерий выражается в размере причиненного вреда, явно не соответствовавшего, во-первых, характеру и степени угрожавшей опасности, во-вторых, обстоятельствам, при которых опасность устранялась. Вновь приходится констатировать, что эти понятия оценочные. Подлежат оценке все фактические обстоятельства (время, место, экстремальность и неординарность ситуации, ограниченные временные рамки).

7. Субъективный критерий означает, что ответственность наступает в том случае, когда лицо осознавало возможность причинения равного или большего вреда и желало или сознательно допускало его причинение либо безразлично относилось к этому (что чаще всего и происходит на практике). В **Особенной части** УК не предусмотрено конкретных составов преступлений, связанных с превышением пределов крайней необходимости. Из этого следует, что ответственность наступает за умышленные преступления, а факт превышения пределов крайней необходимости должен быть учтен при назначении наказания в качестве смягчающего обстоятельства (п. "ж" ч. 1 ст. 61 УК).

8. В специальной литературе обсуждается вопрос о так называемой неудавшейся крайней необходимости. В нормах уголовного закона такие случаи не предусмотрены, но специалисты полагают, что состояние крайней необходимости не исключается, если действия, предпринятые с целью предотвращения вреда, не увенчались успехом и вред наступил, несмотря на все усилия лица, добросовестно рассчитывавшего его предотвратить (например, при освобождении заложников допускается их гибель). С таким мнением можно согласиться, но необходимо добавить, что вред причинен минимальный, а в действиях лица отсутствуют небрежность и легкомыслие. В противном случае ответственность наступает как за совершение неосторожного преступления.

9. По общему правилу, вытекающему из судебной практики, вред, причиненный в состоянии крайней необходимости, возмещается лицом, его причинившим, но суд вправе возложить обязанность по возмещению вреда на третьих лиц, в интересах которых осуществлялась крайняя необходимость, о чем следовало бы указать в данной [статье](#) УК.

Статья 40. Физическое или психическое принуждение

Комментарий к [статье 40](#)

1. Ранее действовавший [УК](#) не предусматривал норм о принуждении как самостоятельном правовом основании, которое исключало бы преступность деяния. Причинение вреда лицом, на которое оказывалось физическое или психическое воздействие, признавалось обстоятельством, смягчающим ответственность. Вместе с тем на практике часто возникают случаи, когда лицо вынуждено причинять вред другим охраняемым интересам, его воля оказывается парализованной из-за оказанного на него воздействия.

2. В [ч. 1 ст. 40](#) УК говорится об опасном физическом принуждении. Речь в данном случае идет лишь о таком физическом принуждении, которое признается непреодолимым, когда лицо полностью лишается возможности действовать в соответствии со своей волей.

Содержание физического принуждения в законе не раскрыто, что затрудняет применение нормы на практике. По нашему мнению, это понятие должно включать в себя меры физического воздействия со стороны другого человека, т.е. насилие (побои, причинение вреда здоровью, связывание, удушение, угроза оружием), применяемое к лицу с целью заставить его причинить вред каким-либо охраняемым интересам. При этом лицо фактически теряет свободу воли и становится орудием в руках другого человека. Например, водитель государственного автомобиля под угрозой применения оружия передает преступнику автомобиль; связанный охранник не препятствует преступному изъятию имущества. Аналогично должны рассматриваться и случаи, которые в праве именуются непреодолимой силой. Определение последней отсутствует в уголовном законе, но о ней говорится в Гражданском [кодексе](#) РФ. В [ст. 401](#) ГК закреплено, что непреодолимая сила представляет собой наличие чрезвычайных и неотвратимых при данных условиях обстоятельств. Применительно к уголовному праву это обстоятельство можно определить как ситуацию, при которой лицо, находясь под воздействием стихийных сил природы, животных, механизмов, людей или иных факторов, не имеет возможности осуществить необходимые действия либо осуществляет действия, не обусловленные его волей. Следует оговориться, что если лицо само спровоцировало обстановку непреодолимой силы, то оно не освобождается от уголовной ответственности.

3. [Часть 2 ст. 40](#) УК предусматривает причинение вреда в результате такого физического или психического принуждения, при котором лицо не лишается возможности действовать по своему усмотрению и сохраняет способность руководить своими действиями. Такое принуждение принято называть преодолимым. При этом законодатель определил, что вопрос об уголовной ответственности за причинение вреда при таком принуждении решается с учетом положения о крайней необходимости (в основном это касается объема и содержания причиненного вреда). Под психическим принуждением судебная практика понимает реальную и действительную угрозу применения физического насилия, причинения материального или морального ущерба. Реальность и действительность угрозы предполагают возможность приведения ее в исполнение в момент предъявления каких-либо требований. Считается, что такое принуждение оставляет лицу свободу

выбора в поведении. Лицо может покориться и выполнить требования, но может и противостоять угрозе, оказать сопротивление. Законодатель в последнем случае дает шанс для непризнания таких действий преступными, но при соблюдении правил правомерности крайней необходимости.

4. Вместе с тем следует оговориться, что преодолимость и непреодолимость - категории оценочные, и требуется тщательный анализ всей совокупности фактических данных. Своевременными были бы и разъяснения Пленума Верховного Суда РФ по данному вопросу, так как на практике возникают различные случаи, требующие судебного толкования.

Например, при гипнозе воля лица полностью подавлена, но это - вид психического насилия, в связи с чем возникает проблема ответственности лица, причинившего вред под влиянием гипноза. Кроме того, понятие непреодолимости не является абсолютно неизменным. Всегда требуется учитывать физическое состояние лица, его способности, наличие либо отсутствие обязанности действовать тем или иным способом. Одни и те же обстоятельства могут быть признаны непреодолимыми для гражданских лиц и преодолимыми для военнослужащих, к которым предъявляются повышенные требования (например, караульный, имея боевое оружие, под угрозой убийством пропускает на охраняемый объект преступников).

5. В УК предусмотрена ситуация, связанная с конкретным принуждением к совершению преступления. Части 3 и 4 ст. 150 УК предусматривают ответственность за вовлечение в совершение преступления несовершеннолетнего с применением насилия или угрозой его применения, а также за аналогичные действия, связанные с вовлечением несовершеннолетнего в преступную группу либо в совершение тяжкого или особо тяжкого преступления. Следует признать, что понятие непреодолимости принуждения в таких случаях имеет свою специфику. По нашему мнению, возраст несовершеннолетнего, психофизические особенности его личности дают право признавать принуждение непреодолимым и в некоторых тех случаях, когда оно считается преодолимым при воздействии на взрослых граждан. Например, каким признавать принуждение несовершеннолетнего совершить кражу под страхом лишения пищи? А если такое принуждение переходит в насилие: причиняется вред здоровью, осуществляются изнасилование, иные насильственные действия сексуального характера, истязание? Как мы полагаем, в статье о физическом или психическом принуждении следовало бы отразить различную степень принуждения применительно к несовершеннолетним.

6. При назначении наказания за преступление, совершенное при нарушении условий правомерности физического или психического принуждения, данное обстоятельство признается смягчающим наказание.

Статья 41. Обоснованный риск

Комментарий к статье 41

1. Обоснованный риск как самостоятельное обстоятельство, исключающее преступность деяния, впервые появилось в уголовном законе с 1996 г. Это действие, направленное на получение положительного результата, хотя и основанное на предположении и не исключающее в ряде случаев причинения вреда охраняемым интересам. Цель риска - раздвинуть рамки непознанного, научиться управлять новейшими технологиями. Нормы права должны помочь творческим личностям в достижении общественно полезных целей, не связывать руки запретами и многочисленными условностями. В то же время право, закон должны быть преградой для авантюристов и проходимцев, мошенников и откровенных маньяков, которые преследуют сугубо личные, подчас корыстные и криминальные, цели.

2. Лишь тот риск оправдан, который осуществляется pro bono publico (лат. - во имя общественного блага). Такой риск направлен на получение положительного результата, благополучного исхода. Конечно, действие в данном случае основано не на стопроцентной уверенности, предполагается, что удача возможна. Не исключено и причинение вреда. Лицо, идущее на риск, осознает такую возможность, но пытается предпринять все необходимое, чтобы исключить подобные следствия. При этом не проявляется никакого легкомыслия, в условиях риска надеются не на случай, а на большую вероятность успеха.

3. Законодатель признает право на риск за любым гражданином, независимо от его профессиональной деятельности. Право на риск признается в любой сфере, а не только в производственной или хозяйственной, при этом найдено удачное определение - обоснованный риск.

4. Теория и практика сформулировали следующие условия правомерности обоснованного риска:

1) при обоснованном риске вред причиняется лицом, которое действует для достижения общественно полезной цели. Содержание такой цели состоит в том, что рискующий стремится к открытию, к успеху, польза от которых наступает для многих людей, для общества и государства, для всего человечества. Важность открытия, положительного результата может нести в себе угрозу причинения и существенного вреда (например, заболевание лучевой болезнью при открытии радиоактивных элементов).

Возникает естественный вопрос: если человек рискует ради достижения личной выгоды, то охватывается ли это понятием "достижение общественно полезной цели"? По нашему мнению, возможна ситуация, когда экономический, коммерческий риск чисто внешне дает основание говорить о личной выгоде рискующего, но на самом деле такие действия дают возможность открыть новые механизмы рыночного хозяйства, предоставить новые рабочие места. При этом личная выгода является как бы составной частью общественно полезного результата;

2) полезная цель не может быть достигнута средствами, не связанными с риском. При существовании малейшей возможности достичь результата без совершения рискованных действий лицо обязано ее использовать. В противном случае за причиненный вред ответственность наступает на общих основаниях. Например, конструктор может использовать робота для проверки новых технологий, но, пренебрегая такой возможностью, идет на риск и посылает на испытания человека, который погибает. Автор идеи должен нести ответственность за неосторожное причинение вреда;

3) рискованные действия не должны нарушать прямых предписаний закона или иных нормативных актов, содержащих правила поведения в определенных ситуациях, осуществления специфических видов деятельности. Действия должны быть основаны на объективных знаниях и длительном опыте, накопленном в той или иной области. Возможна ситуация, когда действия рискующего направлены на опровержение существующих предписаний, теорий. Но опровержение должно быть основано на точном расчете, на анализе всех позиций по той или иной проблеме;

4) лицо предприняло все достаточные меры для предотвращения вреда охраняемым интересам. Содержание этого понятия не раскрывается в законе, т.е. мы имеем очередное оценочное понятие. Как представляется, речь идет об объективном и субъективном критериях достаточности. Первый означает, что лицо обеспечило все меры безопасности рискованных действий (получение разрешения, соблюдение инструкций и правил, устройство страхующих приспособлений, укрытий и т.д.). Субъективный критерий заключается в том, что лицо осознает вероятную возможность и размер вредных последствий, но предпринимает все необходимые меры для того, чтобы вред не наступил или, по крайней мере, был минимальным.

5. При соблюдении всех указанных условий риск признается обоснованным, а наступление вредных последствий не влечет мер уголовной ответственности. В ряде случаев участники рискованных экспериментов (испытатели, каскадеры, спортсмены и др.) дают подписку о том, что добровольно участвуют в испытаниях, опытах и что они в полном объеме информированы о характере и целях таких действий, о риске и возможных негативных последствиях.

6. Законодатель предусмотрел условия, при которых риск признается необоснованным.

Во-первых, если риск был заведомо сопряжен с угрозой для жизни многих людей. По нашему мнению, угроза для жизни многих людей предполагает опасность хотя бы для двух человек.

Во-вторых, если риск был заведомо сопряжен с угрозой экологической катастрофы или общественного бедствия. Заведомость в данном случае означает осознание рискующим угрозы указанных последствий до совершения всех задуманных действий. Под экологической катастрофой следует понимать вред, причиненный природе в результате человеческой деятельности и угрожающий самой биологической основе существования человека (аварии на газо- и нефтепроводах, радиоактивное заражение обширной территории, крупномасштабные лесные пожары). Общественное бедствие можно определить как негативные последствия, возникшие в результате непродуманных, легкомысленных действий человека, влекущих лишения и страдания для многих людей (аварии на теплотрассах зимой, разрушение жилых домов из-за ошибок в расчетах и т.п.). Субъективная сторона при причинении вреда вследствие необоснованного риска характеризуется, как правило, неосторожной формой вины в виде преступного легкомыслия. Лицо осознает, что его действия связаны с необоснованным риском, предвидит возможность наступления серьезных последствий, но самонадеянно рассчитывает на их предотвращение.

7. Обоснованный риск следует отличать от случаев крайней необходимости. При последней существует источник опасности, а сами действия направлены на предотвращение вреда. При обоснованном риске действия не обусловлены грозящей опасностью, они направлены на достижение общественно полезной цели. При крайней необходимости причиненный вред должен быть меньше вреда предотвращенного, а при обоснованном риске размер вреда не имеет определяющего значения для оценки действий рискующего.

8. При назначении наказания за преступление, совершенное при нарушении условий правомерности обоснованного риска, данное обстоятельство признается смягчающим наказание.

Статья 42. Исполнение приказа или распоряжения

Комментарий к [статье 42](#)

1. Длительное время вопрос об уголовно-правовом значении исполнения приказа был предметом научных дискуссий. В судебной практике оценка действий по причинению вреда при исполнении приказа также вызывала разночтения. С одной стороны, утверждалось, что данное обстоятельство исключает преступность деяния, но в том случае, если приказ является законным. С другой стороны, что исполнение незаконного приказа не входит в предмет уголовно-правового регулирования, а определяется нормами других отраслей права. По нашему мнению, понятия приказа и распоряжения тождественны.

2. Приказ - это властное указание о выполнении или невыполнении каких-либо действий, изданное в надлежащей форме, в пределах компетенции должностного лица и имеющее обязательную силу. Приказ руководителя, начальника обязателен для всех лиц, находящихся в его подчинении. Жизнь требует в некоторых сферах деятельности и в ряде случаев строить отношения между людьми на основе подчиненности, чтобы не допустить хаоса и нарушений закона. Такие вопросы, как подбор и расстановка кадров, осуществление государственного управления, не могут решаться иначе как посредством отдачи приказов и распоряжений. Есть сферы, где основой деятельности является единоначалие, что предполагает обязательность приказов и распоряжений начальника и ответственность за их неисполнение (военнослужащие, сотрудники МВД, ФСБ и др.). Приказ может быть устным и письменным, а в некоторых случаях только письменным. Приказ объявляется подчиненному как лично руководителем, начальником, так и через других лиц (помощников, заместителей), и является обязательным не в силу устного договора между начальником и подчиненным, а в силу законов и иных нормативных актов. Теория и практика выработали условия правомерности исполнения приказа или распоряжения, относящиеся к его изданию и исполнению.

3. Условия правомерности приказа или распоряжения таковы:

1) приказ (или распоряжение) должен быть отдан должностным лицом в пределах своей компетенции. Если обязательность приказа существует только субъективно, т.е. лицо полагает, что выполняет приказ компетентного начальника, но последний никаких прав на издание такого

не имеет, то ссылка на обязательность приказа не может иметь никакого юридического значения.

Пределы компетенции - это объем прав и обязанностей должностного лица, вытекающих из нормативных актов, положений, инструкций, принятых в соответствии с действующим законодательством;

2) приказ должен быть издан в надлежащей форме, которую в каждом случае определяют нормативные документы. Важно, чтобы приказ был отдан компетентным лицом, относился бы к служебным обязанностям исполнителя;

3) приказ не должен быть заведомо незаконным, а тем более преступным. Заведомый характер приказа означает, что должностное лицо заранее сознает несоответствие своего распоряжения правовым предписаниям, но, несмотря на это, издает приказ и требует его исполнения. Преступный приказ означает, что в результате его исполнения может быть причинен вред интересам, охраняемым уголовным законом. Вред причиняется при этом не в связи с необходимостью выполнить государственные или служебные задачи, а ради собственной карьеры, вопреки интересам службы, часто из корыстных или иных низменных побуждений.

4. Лицо, не осознававшее незаконность приказа, не несет ответственности за вред, причиненный при его выполнении. Ответственность за причинение вреда несет лицо, отдавшее незаконный приказ или распоряжение.

При исполнении заведомо незаконного либо преступного приказа ответственность и для исполнителя, и для начальника наступает на общих основаниях. Например, Ю., являясь старшим группы по выявлению экономических преступлений на потребительском рынке, получил указание от своего непосредственного руководителя В. - начальника отделения по борьбе с экономическими преступлениями УВД - склонить лиц, занимающихся изготовлением фальсифицированной водки, к даче взятки на сумму не менее 5 тыс. рублей, а полученные деньги передать ему. Обнаружив у М. фальсифицированную водку, Ю. получил от него 5 тыс. рублей, после чего дал указание не оформлять документально факт выявления незаконно изготовленной водки. Судом первой инстанции Ю. был оправдан по п. "а" ч. 4 ст. 290 УК за отсутствием в его действиях состава преступления в связи с тем, что он получил деньги по указанию своего начальника В. Судебная коллегия Верховного Суда РФ, рассмотрев дело по кассационному протесту, отменила оправдательный приговор в отношении Ю. и направила дело на новое судебное рассмотрение, указав, что в соответствии с ч. 2 ст. 42 УК лицо, совершившее умышленное преступление во исполнение заведомо незаконного приказа или распоряжения, несет уголовную ответственность на общих основаниях (БВС РФ. 2001. N 1. С. 10).

Кроме того, если должностное лицо, отдавая преступный приказ, действует из корыстных или иных личных побуждений, оно несет ответственность по совокупности и за должностное преступление. И что более важно - действия начальника и подчиненного, которые осознают преступный характер приказа, следует расценивать как соучастие в совершении умышленного преступления.

5. Условия правомерности, относящиеся к действиям исполнителя приказа или распоряжения, следующие:

1) вопрос об ответственности рассматривается лишь тогда, когда исполнитель, выполняя приказ, причинил вред охраняемым интересам. Размер причиненного вреда не имеет значения для оценки действий;

2) исполнитель не должен выходить за рамки действий, определенных приказом, и допускать так называемого эксцесса исполнителя приказа;

3) лицо, выполняющее заведомо незаконный приказ или распоряжение, будет нести ответственность только за умышленное причинение вреда. При совершении неосторожного преступления в результате исполнения такого приказа ответственность несет начальник;

4) лицо, отказавшееся исполнять заведомо незаконный (в некоторых случаях и преступный)

приказ, не подлежит уголовной ответственности. Это, пожалуй, одна из главных идей, которую обозначил законодатель в [ст. 42 УК](#). Неисполнение предполагает полный и окончательный отказ. Подчиненный должен осознавать, что он отказывается исполнять действительно заведомо незаконный приказ. Если такой приказ выполняется под принуждением, то вопрос необходимо решать по правилам, закрепленным в [ст. ст. 39 и 40 УК](#).

Неисполнение преступного приказа позволяет говорить не о нарушении порядка подчиненности, а о сознательном отказе фактически совершить преступление. Вместе с тем существует определенная специфика в вопросе ответственности за неисполнение приказа военнослужащими и сотрудником ОВД. Такое поведение подчиненного в определенных случаях влечет уголовную ответственность в соответствии со [ст. ст. 286.1 и 332 УК](#). Это преступления против порядка подчиненности и воинских уставных взаимоотношений. Нормы Дисциплинарного [устава Вооруженных Сил](#) определяют главную заповедь военнослужащего: "Приказ начальника - закон для подчиненного". Но устав не охватывает исполнение заведомо незаконного, а тем более преступного приказа. Положения [ст. ст. 286.1 и 332 УК](#) распространяются лишь на случаи, когда приказ законен и по сути, и по форме. Для военнослужащего должно быть очевидным не только то, что приказ связан с нарушением присяги, воинского долга, но и то, что его выполнение будет главной причиной причинения вреда охраняемым интересам.

6. Вместе с тем совершение преступления при нарушении условий правомерности исполнения приказа или распоряжения, которое причиняет вред общественным отношениям, признается обстоятельством, смягчающим наказание.

Раздел III. НАКАЗАНИЕ

Глава 9. ПОНЯТИЕ И ЦЕЛИ НАКАЗАНИЯ. ВИДЫ НАКАЗАНИЙ

Статья 43. Понятие и цели наказания

Комментарий к [статье 43](#)

Прежде всего уголовное наказание - это особая, одна из наиболее суровых и тяжелых мер (форм) государственного принуждения, применяемая к лицу, виновному в совершении какого-либо деяния, предусмотренного уголовным законом в качестве преступления. Уголовное наказание назначается от имени государства (Российской Федерации) и только по приговору суда. Никакой орган государственной власти не наделен такими функциями. Никто не может быть признан виновным в совершении преступления, а также подвергнут уголовному наказанию иначе как по приговору суда и в соответствии с законом и только в порядке, предписанном уголовным, уголовно-процессуальным и уголовно-исполнительным законодательством.

2. Уголовное наказание носит всегда строго индивидуальный (личный) и публичный характер, т.е. применяется конкретно к лицу, совершившему преступление, и не распространяется на других лиц, не причастных к совершению преступления (его родственников, близких). При назначении наказания проявляется официальная отрицательная, моральная и правовая оценка как совершенного общественно опасного поступка, так и лица, его совершившего. Государство, наказывая виновного, тем самым порицает его противоправное поведение. Чем выше степень общественной опасности преступления и лица, его совершившего, тем выше уровень исправительно-воспитательных элементов в уголовном наказании. Государство с помощью наказания заставляет преступника искупить свою вину перед обществом, стать честным гражданином, т.е. принуждает лицо к определенному законопослушному поведению.

3. Наказание имеет объектами воздействия наиболее значимые для личности блага (жизнь, свобода, честь и достоинство и т.п.), состоит в лишении или ограничении прав и свобод виновного лица. Вместе с тем наказание должно применяться на основании принципа экономии репрессии с большим использованием воспитательно-карательных средств. Так, лишения, ограничения и иные тяготы лицо испытывает и в процессе отбывания назначенного наказания.

4. Только уголовное наказание влечет судимость, т.е. правовое последствие, связанное с

вступлением обвинительного приговора в законную силу и действующее до момента погашения или снятия судимости. Осуждение лица за совершение преступлений может повлечь некоторые ограничения, например, в занятии определенных должностей или возможности заниматься определенной деятельностью. Наказание по своему содержанию и объему принудительного воздействия на правонарушителя существенно отличается от иных мер уголовно-правового воздействия - принудительных мер медицинского характера к лицам, указанным в ч. 1 ст. 97 УК, и принудительных мер воспитательного характера, применяемых к несовершеннолетним.

5. Законодательная формулировка понятия наказания полностью соответствует международно-правовым актам о правах человека и об обращении с осужденными. В частности, она отвечает требованиям ст. 29 Всеобщей декларации прав человека, 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. Следовательно, уголовное наказание не имеет целью причинение физических страданий или унижение человеческого достоинства. Достижение цели восстановления социальной справедливости означает восстановление исходного (существовавшего до совершения преступления) положения дел, по возможности полное и адекватное восстановление нарушенных преступлением интересов личности, общества, государства. Это предполагает, что между характером и степенью общественной опасности преступлений, с одной стороны, и содержанием и суровостью наказаний - с другой, должна существовать качественная и количественная соразмерность.

6. Вместе с тем человек, совершая противоправные действия, грубо попирает юридические и нравственные устои общества и государства, создает ситуацию, при которой оно вынуждено идти на лишение или ограничение его основных прав и свобод. Такие ограничения необходимы в любом демократическом обществе. Ни одно общество не может предоставить человеку безграничную свободу, поскольку это привело бы к проявлению эгоистического своеволия и анархизма, к бесконечным столкновениям и конфликтам индивидуальных интересов.

7. УК предусматривает три цели наказания: а) восстановление социальной справедливости; б) исправление осужденного; в) предупреждение совершения нового преступления данным лицом и другими лицами.

8. Справедливость - категория морально-правового и социально-политического характера, понятие о должном, связанное с неотъемлемыми правами и свободами человека. Она содержит требование соответствия между реальной значимостью людей и их социальным положением, между их правами и обязанностями, между деянием и воздаянием. Закон, в том числе и уголовный, фиксирует определенный уровень прав и обязанностей человека. Он как бы ограждает государство, общество и личность от произвола преступности. Нарушение закона - это отступление от принципа социальной справедливости.

Восстановление социальной справедливости как цели наказания предполагает, во-первых, по возможности восстановление исходного (существовавшего до совершения преступления) положения дел, полную и адекватную реконструкцию нарушенных преступлением интересов и отношений, обеспечивающих нормальное функционирование личности, общества, государства. Во-вторых, данная цель позволяет говорить о торжестве законности и справедливости в обществе.

Кроме того, между характером и степенью общественной опасности преступлений, содержанием и суровостью наказаний (санкций и наказуемостью) должна существовать соразмерность, означающая, что за причинение тяжкого вреда жизни и здоровью следует лишение свободы либо ограничение таковой (а в исключительных случаях - за особо тяжкие преступления против жизни - смертная казнь). Социальная справедливость наказания должна пониматься в том смысле, который содержится в трактовке принципа справедливости, закрепленного в ст. 6 УК РФ: "соответствовать характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного". Иными словами, наказание справедливо, если к лицу, совершившему преступление, будет применена мера государственного принуждения, соответствующая тяжести преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного.

При назначении наказания суды избирают меру принуждения таким образом, чтобы наказание достигло поставленных целей исправления осужденного и предупреждения совершения новых преступлений.

При этом необходимо иметь в виду два обстоятельства. Во-первых, государство не может использовать свое право наказывать преступника без необходимости и целесообразности такого наказания, и поэтому уголовный закон содержит ряд норм, дающих право не применять наказание реально (в частности, нормы об условном осуждении либо освобождении лица от уголовной ответственности или от отбывания наказания). Во-вторых, виновный даже после осуждения продолжает оставаться членом общества, и все иные его права и свободы, за исключением ограниченных или аннулированных назначенной мерой наказания, у него сохраняются. Поэтому недопустимо причинять ему физические мучения, унижать его человеческое достоинство, налагать на него иные правоограничения, выходящие за рамки назначенного наказания.

9. В качестве второй цели уголовного наказания закон называет исправление осужденного. Данная цель направлена на изменение личности осужденного, нейтрализацию его антиобщественных взглядов и привычек, под влиянием которых было совершено преступление, привитие ему уважительного отношения к закону, установленному правопорядку, правам и интересам других граждан, общественно полезному труду. Важно, чтобы осужденный возвращался в общество законопослушным гражданином, не желающим нарушать уголовный закон, уважающим правила человеческого общежития.

Средства для достижения цели исправления осужденного весьма разнообразны. Для наказаний, не связанных с лишением свободы, цель исправления зачастую достигается самим фактом их применения. Для лишения свободы требуется применение определенных мероприятий - установление режима отбывания наказания, воспитательная работа, общеобразовательная и профессиональная подготовка осужденных. Провозглашение законодателем такой цели наказания предполагает обязанность государства обеспечить право осужденного на получение необходимой помощи и поддержки, на создание условий для его возвращения в нормальную жизнь.

10. Наряду с восстановлением социальной справедливости и исправлением осужденного наказание имеет цель предупреждения совершения новых преступлений. Различают частное и общее предупреждения. Несмотря на то, что в законе они не выделяются, на практике они существуют и взаимодействуют.

Частное (специальное) предупреждение заключается прежде всего в профилактике совершения нового преступления со стороны самого осужденного как в процессе отбывания наказания, так и после его отбытия. Ставится единственная задача - исключить рецидив преступлений со стороны ранее судимого лица. Достигается это путем применения к данному лицу предусмотренных соответствующими законами воспитательно-профилактических и других исправительных мероприятий со стороны государственных и общественных организаций. Чем строже назначенное наказание, тем более интенсивные меры должны применяться, например, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на период отбывания наказания исключает возможность совершения преступлений, которые связаны с использованием служебного положения или определенной сферы деятельности. Изоляция от общества, охрана и надзор за осужденным также существенно ограничивают возможности совершения осужденным новых преступлений. Достижению цели частного предупреждения служат ограничения, порожденные наличием судимости. Вместе с тем предупредительная значимость наказания - не в его жестокости, а в его неотвратимости.

Общее предупреждение достигается путем угрозы применения уголовного наказания за совершение преступлений и распространяется не только на готовых преступить закон, но и на всех законопослушных граждан.

11. Цели наказания могут быть достигнуты только при законном его назначении и эффективном исполнении. Наказание должно быть справедливым, соразмерным тяжести содеянного и общественной опасности виновного. Вместе с тем уголовное наказание не может иметь своей целью причинение физических страданий или унижение человеческого достоинства

(ст. 7 УК). В этой части уголовное законодательство Российской Федерации соответствует требованиям ст. 5 Всеобщей декларации прав человека и ст. 7 Международного пакта о гражданских и политических правах.

Статья 44. Виды наказаний

Комментарий к статье 44

1. В данной статье закреплена система наказаний, которая отражает основные принципы современного уголовного права, в первую очередь принципы законности, справедливости и гуманизма, дифференциации ответственности и индивидуализации наказания.

2. Определенная уголовным законом система наказаний представляет собой четко фиксированный и обязательный для суда исчерпывающий перечень видов наказаний, расположенных в определенном порядке с учетом их характера и сравнительной тяжести (от менее строгого к более строгому). Установленная законодателем последовательность в расположении видов наказаний, изложенная в ст. 44 УК, применена и в санкциях статей [Особенной части УК](#). Таким образом, современное уголовное законодательство нацеливает суды на преимущественное применение менее строгих наказаний.

3. Все виды наказаний, включенные в систему, находятся в определенном соподчинении и соотношении: некоторые из них могут назначаться только как основные, а некоторые - лишь в дополнение к другим; одни наказания могут назначаться всем осужденным, а другие - более узкому их кругу и за посягательство на конкретные охраняемые отношения, интересы, ценности.

4. Уголовные наказания в зависимости от субъекта воздействия делятся на общие и специальные. Общие - это те наказания, которые могут быть применены к любому лицу, признанному виновным в совершении преступления (например, штраф). Специальными называются наказания, применяемые к строго ограниченному законом кругу осужденных. Так, ограничение по военной службе назначается лишь военнослужащим, проходящим военную службу по контракту. По срокам воздействия наказания принято делить на срочные и одномоментные (не связанные с установлением определенного срока). К срочным видам наказания необходимо отнести те из них, в которых указаны минимальный и максимальный сроки, применяемые к осужденным по приговору суда. К ним относятся: лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью; обязательные работы; исправительные работы; ограничение по военной службе; ограничение свободы; принудительные работы; арест; содержание в дисциплинарной воинской части; лишение свободы на определенный срок, пожизненное лишение свободы. Некоторые наказания не имеют точно установленного срока. К ним относятся: штраф, лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград и смертная казнь. По характеру и степени воспитательно-исправительных элементов воздействия, оказываемого на осужденного, можно выделить три группы наказаний: не связанные с ограничением или лишением свободы (штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, лишение специального или воинского звания, обязательные работы, исправительные работы, ограничение по военной службе); связанные с ограничением или лишением свободы (ограничение свободы, принудительные работы, арест, содержание в дисциплинарной воинской части, лишение свободы на определенный срок и пожизненное лишение свободы); исключительная мера - смертная казнь.

5. Вид и размер наказания определяются исключительно судом, провозглашающим обвинительный приговор. При этом важно использовать разъяснения Пленума Верховного Суда РФ, данные в Постановлениях от 11 января 2007 г. "О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания", 29 октября 2009 г. и 20 декабря 2011 г.

6. Назначать за конкретное преступление можно лишь те наказания, которые установлены законодателем в санкции нормы [Особенной части УК](#). Выход за пределы санкции возможен только в случаях, указанных в законе, а также при применении таких наказаний, как лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград (ст. 48

УК) и лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые могут быть назначены судом даже в том случае, если они не предусмотрены в санкции нормы.

7. Уголовный закон в специальной [главе](#) определяет систему и перечень уголовных наказаний для осужденных несовершеннолетних (см. [комментарий к ст. 88 УК](#)).

8. Не все из тринадцати видов наказания, перечисленных в [ст. 44 УК](#), на данный момент времени могут быть назначены судом. Так, согласно [ст. 4](#) Федерального закона от 13 июня 1996 г. N 64-ФЗ "О введении в действие Уголовного кодекса Российской Федерации" положения [УК](#) о наказании в виде ареста вводятся в действие федеральным законом по мере создания необходимых условий для исполнения этого вида не позднее 2006 года. Однако до настоящего времени это наказание не применяется. Назначение смертной казни приостановлено [Постановлением](#) Конституционного Суда РФ от 2 февраля 1999 г. N 3-П, а также разъяснительным [Определением](#) Конституционного Суда РФ от 19.11.2009 N 1344-О-Р (см. [комментарий к ст. 59 УК](#)). Положения [УК](#) в части принудительных работ применяются с 1 января 2014 года.

Статья 45. Основные и дополнительные виды наказаний

Комментарий к [статье 45](#)

1. Уголовный закон разделяет наказания на основные и дополнительные. Основными наказаниями считаются те из них, которые могут назначаться лишь самостоятельно, их нельзя присоединить в дополнение к другим видам наказания, причем с ними в основном связывается выполнение целей наказания. За совершение одного преступления нельзя назначить два основных наказания. Дополнительными наказаниями считаются меры, которые имеют вспомогательный характер для обеспечения целей наказания. Они не могут назначаться самостоятельно, их только присоединяют к основным. Они призваны максимально индивидуализировать наказание, усилить его воспитательный эффект и в конечном счете обеспечить достижение целей наказания. Исключительно в качестве дополнительного наказания может применяться лишь лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград, но с учетом условий, указанных в [ст. 48 УК](#). В санкциях же норм [Особенной части](#) УК указание на данный вид наказания отсутствует.

2. В санкциях некоторых статей [Особенной части](#) УК дополнительные наказания выступают как в качестве обязательных (например, [ч. 1 ст. 187 УК](#)), так и в качестве факультативных ([ч. 2 ст. 187 УК](#)), применение которых зависит от решения суда, и в каждом случае мотивы их назначения оговариваются судом в приговоре.

Дополнительное наказание не может быть более строгим, чем основное, а также иметь такие же исправительные свойства, что и основное (например, лишение права заниматься определенной деятельностью в дополнение к лишению права занимать определенную должность).

Если закон, по которому квалифицировано совершенное преступление, предусматривает обязательное назначение дополнительного наказания (например, [часть первая статьи 290 УК](#)), то его неприменение судом допускается лишь при наличии условий, предусмотренных [статьей 64 УК](#), и должно быть мотивировано в приговоре со ссылкой на указанную статью.

Как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ в [Постановлении](#) от 29.10.2009 N 20 "О некоторых вопросах судебной практики назначения и исполнения уголовного наказания", принимая решение о назначении дополнительного наказания, суд в резолютивной части приговора должен указать статью [Общей части](#) УК, предусматривающую условия и порядок применения данного вида наказания ([п. 15](#)).

3. Уголовные наказания, которые применяются и в качестве основных, и в качестве дополнительных к основному, принято считать смешанными. Их три: штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью и ограничение свободы. Такие наказания могут назначаться как основные (например, [ст. ст. 170, 176 УК](#)) и как

дополнительные (например, [ст. 264 УК](#)).

Статья 46. Штраф

Комментарий к [статье 46](#)

1. Штраф является специфическим наказанием, связанным с денежным взысканием. В большей степени штраф предусмотрен за преступления небольшой или средней тяжести, имеющие имущественный характер. Совершая такое преступление, виновный обычно хочет обогатиться за чужой счет, извлечь какую-либо материальную выгоду. Применение штрафа не только лишает его полученной выгоды, но и в значительной степени ущемляет его собственные материальные интересы.

2. В [части второй](#) комментируемой нормы законодатель определил три способа исчисления штрафа. Первый - в абсолютном денежном выражении (от пяти тысяч до пяти миллионов рублей). Второй способ - в размере заработной платы или иного дохода осужденного (за период от двух недель до пяти лет). При этом в соответствии с [п. 3](#) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 11.01.2007 N 2 "О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания" под иным доходом следует понимать доходы, подлежащие налогообложению в соответствии с действующим законодательством (например, доход от предпринимательской деятельности, от аренды недвижимости и пр.). Третий способ исчисления штрафа - в величине, кратной стоимости предмета или сумме коммерческого подкупа или взятки (в размере до стократной суммы коммерческого подкупа или взятки, но не менее двадцати пяти тысяч рублей и более пятисот миллионов рублей).

Штраф в размере, превышающем пятьсот тысяч рублей или размер заработной платы или иного дохода осужденного за период свыше трех лет, может назначаться только в случаях, специально предусмотренных соответствующими статьями [Особенной части УК](#). Это правило не распространяется на случаи исчисления размера штрафа исходя из величины, кратной сумме коммерческого подкупа или взятки: за преступления, предусмотренные [статьями 204, 290, 291, 291.1 УК](#).

3. Размер штрафа определяется судом в зависимости от тяжести совершенного преступления, его характера, наступивших последствий, имущественного положения осужденного и его семьи, а также с учетом возможности получения осужденным заработной платы или иного дохода.

В соответствии с [частью третьей комментируемой статьи](#) штраф может быть назначен как в полном размере, так и с рассрочкой его выплаты до пяти лет. При этом свое решение суду необходимо мотивировать в приговоре с указанием конкретных сроков выплат частями и суммы (размеры) выплат в пределах установленного судом срока рассрочки. В соответствии с [частью первой ст. 31 УИК РФ](#) осужденный к штрафу без рассрочки выплаты обязан уплатить штраф в течение 30 дней со дня вступления приговора суда в законную силу. Уголовно-исполнительное и уголовно-процессуальное законодательство предусматривают возможность рассрочки или отсрочки уплаты штрафа на стадии исполнения приговора ([ч. 2 ст. 31 УИК РФ](#), [ч. 2 ст. 398 УПК РФ](#)).

При назначении наказания по совокупности преступлений и совокупности приговоров штраф в случае сложения его с ограничением свободы, арестом, содержанием в дисциплинарной воинской части, лишением свободы исполняется самостоятельно ([ч. 2 ст. 71 УК](#)), о чем суд должен указать в приговоре. [Частями 2 и 3 ст. 32 УИК РФ](#) предусмотрен различный порядок исполнения основного наказания и дополнительного наказания в виде штрафа. Исходя из этого, при назначении наказания по совокупности преступлений не допускается сложение сумм штрафа, назначенного в качестве основного вида наказания за одно из совершенных лицом преступлений, и штрафа в качестве дополнительного вида наказания за другое преступление.

При назначении штрафа за каждое из входящих в совокупность преступлений небольшой или средней тяжести суд может применить принцип поглощения менее строгого наказания более

строгим. При применении принципа сложения наказаний окончательный размер штрафа назначается исходя из правил, установленных [частью второй статьи 69 УК](#).

4. Штраф применяется в качестве основного и дополнительного наказания. В качестве дополнительного наказания штраф может назначаться только в случаях, если в [статьях Особенной части УК](#) он предусмотрен как дополнительное наказание за соответствующее преступление. Если за совершенное преступление штраф назначен в качестве основного наказания, то его нельзя назначить в качестве дополнительного наказания за это же преступление.

Штраф, назначенный в качестве основного наказания, в случае злостного уклонения от его уплаты может быть заменен другим видом наказания в пределах санкции, предусмотренной соответствующей [статьей \(частью статьи\) Особенной части УК](#), за исключением лишения свободы. Однако это правило не распространяется на осужденных за совершение преступлений, предусмотренных [статьями 204, 290, 291, 291.1 УК](#). При этом назначенное наказание не может быть условным.

Злостно уклоняющимся от уплаты штрафа признается осужденный, не уплативший штраф либо часть штрафа в установленный срок, который определяется в соответствии со [ст. 31 УИК РФ](#) (30 дней со дня вступления приговора (решения) суда в законную силу).

Штраф исполняется судебными приставами-исполнителями по месту жительства (работы) осужденного в порядке, установленном [гл. 5 УИК РФ](#).

Статья 47. Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью

Комментарий к [статье 47](#)

1. Комментируемая [статья](#) фактически предусматривает две разновидности наказания: лишение права занимать определенные должности и лишение права заниматься определенной деятельностью, которые не могут быть назначены одновременно за совершение одного преступления.

Лишение права занимать определенные должности состоит в запрещении занимать должности только на государственной службе или в органах местного самоуправления. Конкретный вид таких должностей должен быть указан судом в приговоре. При этом, как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ в [п. 14 Постановления от 29.10.2009 N 20 "О некоторых вопросах судебной практики назначения и исполнения уголовного наказания"](#), при назначении наказания в виде лишения права занимать определенные должности в качестве основного или дополнительного вида наказания суду следует исходить из того, что данное наказание не предполагает запрет занимать какую-либо конкретную должность (например, главы органа местного самоуправления, начальника штаба воинской части). Поэтому в приговоре должен быть указан не перечень, а определенная конкретными признаками категория должностей, на которую распространяется запрет (например, должности, связанные с осуществлением функций представителя власти либо организационно-распорядительных или административно-хозяйственных полномочий).

По приговору суда администрацией указанных в [части первой комментируемой статьи](#) органов прекращается трудовой договор с осужденным, а в трудовую книжку осужденного должна быть внесена запись о том, на каком основании, на какой срок и какие должности он лишен права занимать.

Лишение права заниматься определенной деятельностью состоит в запрете на занятие профессиональной или иной деятельностью лицом, совершившим преступление, характер которого связан с этой деятельностью (например, педагогической, врачебной, адвокатской деятельностью, управлением транспортом, охотой). При назначении наказания в виде лишения права заниматься определенной деятельностью в приговоре следует конкретизировать вид такой деятельности.

То обстоятельство, что к моменту вынесения приговора лицо не занимало определенной должности или не занималось определенной деятельностью, не исключает возможности назначения данного вида наказания.

2. Данный вид наказания может быть применен и в качестве основного, и в качестве дополнительного. Как основное наказание лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью назначается в случаях, когда это указано в санкции применяемой статьи [УК](#). Как дополнительное наказание лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью может назначаться судом вне зависимости от того, предусмотрено ли оно соответствующей статьей [Особенной части](#) УК, если с учетом характера и степени общественной опасности совершенного преступления и личности виновного суд признает невозможным сохранить за ним право занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью. Однако суд в описательной части приговора обязан привести мотивы принятого решения. При этом не имеет значения, выполняло ли лицо соответствующие обязанности постоянно или временно, по приказу или распоряжению соответствующего должностного лица.

3. Сроки данного вида наказания установлены в [части 2 комментируемой статьи](#) и составляют от одного года до пяти лет в качестве основного вида наказания и на срок от шести месяцев до трех лет в качестве дополнительного вида наказания. Однако для случаев, специально предусмотренных статьями [Особенной части](#) УК, законодатель оговорил, что лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью в качестве дополнительного наказания может устанавливаться на срок до двадцати лет (см., например, [статьи 131, 132, 134, 230 УК](#) и др.).

Срок лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, назначенного в качестве как основного, так и дополнительного видов наказаний к штрафу, обязательным работам, исправительным работам или ограничению свободы, а также при условном осуждении, если при этом исполнение дополнительного вида наказания не отсрочено, исчисляется с момента вступления приговора суда в законную силу. В срок указанного наказания не засчитывается время, в течение которого осужденный занимал запрещенные для него должности либо занимался запрещенной для него деятельностью.

3. При назначении лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью в качестве дополнительного вида наказания к принудительным работам, аресту, содержанию в дисциплинарной воинской части, лишению свободы срок указанного наказания исчисляется соответственно со дня освобождения осужденного из исправительного центра, из-под ареста, из дисциплинарной воинской части или из исправительного учреждения.

4. Исполнение наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью регулируется [шестой главой](#) УИК РФ. Наказание в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, назначенное в качестве как основного, так и дополнительного видов наказаний к штрафу, обязательным работам, исправительным работам или ограничению свободы, а также при условном осуждении исполняют уголовно-исполнительные инспекции по месту жительства (работы) осужденных. В случае назначения этого наказания в качестве дополнительного к принудительным работам, аресту, содержанию в дисциплинарной воинской части или лишению свободы исполняют учреждения и органы, исполняющие основные виды наказаний, а после отбытия основного вида наказания уголовно-исполнительные инспекции по месту жительства (работы) осужденных.

Статья 48. Лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград

Комментарий к [статье 48](#)

1. Лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и

государственных наград может назначаться лишь в качестве дополнительного наказания (ч. 3 ст. 45 УК) при осуждении за совершение тяжкого и особо тяжкого преступлений при обязательном учете данных о личности виновного, т.е. когда виновный потерял моральное право носить то или иное специальное, воинское или почетное звание, классный чин и государственные награды. Это наказание может применяться также и при условном осуждении (ч. 4 ст. 73 УК).

2. Специальными являются звания, которые присваиваются работникам органов внутренних дел, дипломатической, таможенной, налоговой службы, связи, железнодорожного транспорта, гражданского воздушного флота, прокурорско-следственным работникам и др.

Воинскими считаются звания в Вооруженных Силах, во внутренних войсках МВД РФ, в Службе внешней разведки РФ, органах ФСБ, ФСО, воинских подразделениях Федеральной противопожарной службы и др.

Почетные звания устанавливаются в целях поощрения граждан за высокие профессиональные качества, мастерство и многолетний добросовестный труд. В Российской Федерации установлены, например, следующие почетные звания: "Народный артист Российской Федерации", "Народный художник Российской Федерации", "Заслуженный деятель науки Российской Федерации", "Заслуженный юрист Российской Федерации" и др.

Классный чин - это служебный разряд государственных служащих, с которым связаны определенные права и обязанности (присваивается, например, работникам органов юстиции, прокуратуры, суда и пр.).

3. Государственные награды в соответствии с Указом Президента РФ от 2 марта 1994 г. N 442 "О государственных наградах Российской Федерации" (в ред. от 07.09.2010) (Российская газета. 1994. 10 марта) являются высшей формой поощрения граждан за выдающиеся заслуги в защите Отечества, государственном строительстве, экономике, науке, культуре, искусстве, воспитании, просвещении, охране здоровья, жизни и прав граждан, благотворительной деятельности и иные выдающиеся заслуги перед государством.

4. Лишение званий, классных чинов и наград влечет утрату всех прав, льгот и преимуществ, которые связаны с соответствующим званием или наградой. Суд не вправе лишать осужденного ученых степеней и ученых званий. О лишении осужденного специального, воинского или почетного звания, классного чина суд сообщает органу, присвоившему это звание или классный чин, который вносит соответствующие изменения в документы и принимает меры к лишению осужденного прав и льгот, связанных с этим званием или классным чином. Должностное лицо в течение одного месяца со дня получения копии приговора сообщает в суд, вынесший приговор, о его исполнении.

5. Лишить государственных наград и почетных званий Российской Федерации может только Президент РФ своим указом по представлению суда в том случае, если награжденный осужден за тяжкое или особо тяжкое преступление. Как представляется, это правило не распространяется на лиц, получивших награды и почетные звания в СССР. Ордена, медали, знаки отличия и нагрудные знаки к почетным званиям, документы о награждении, принадлежащие лицу, лишенному государственных наград, изымаются правоохранительными органами и направляются в Управление Президента Российской Федерации по государственным наградам.

Статья 49. Обязательные работы

Комментарий к статье 49

1. Обязательные работы, по мнению многих юристов, призваны составлять реальную альтернативу краткосрочному лишению свободы за преступления, не представляющие большой общественной опасности. Будучи не связанными с лишением или ограничением свободы, обязательные работы позволяют достичь целей наказания без изоляции осужденного от общества и к тому же менее затратным для государства способом. Определяющей особенностью данного вида наказания является бесплатность труда осужденного. Принудительное свойство этого вида

наказания состоит в том, что работы, к которым привлекается осужденный, носят обязательный характер и вид работ определяется независимо от воли осужденного.

2. Обязательные работы могут быть назначены только в качестве основного наказания. К общественно полезным работам можно отнести, в частности, работы по уборке и благоустройству улиц и других общественных мест, уходу за больными и престарелыми людьми и другие подобные работы, не требующие специальных знаний и особой квалификации.

3. Наказание в виде обязательных работ исполняют уголовно-исполнительные инспекции по месту жительства осужденных на предприятиях, подведомственных органам местного самоуправления по согласованию с уголовно-исполнительными инспекциями (ст. 25 УИК РФ). Осужденный к обязательным работам привлекается к отбыванию наказания не позднее 15 дней со дня поступления в уголовно-исполнительную инспекцию соответствующего распоряжения суда с копией приговора (определения, постановления).

4. Данный вид наказания исполняется в свободное от основной работы или учебы время, причем их срок не может быть длительным и не может занимать все свободное от работы или учебы время. При назначении наказания в виде обязательных работ в резолютивной части приговора указывается только его размер. Подобные работы устанавливаются на срок от 60 до 480 часов и не могут превышать четырех часов в день. При наличии уважительных причин уголовно-исполнительная инспекция, осуществляющая исполнение данного вида наказания, вправе разрешить осужденному проработать в течение недели меньшее количество часов.

5. В отношении осужденных, злостно уклоняющихся от отбывания обязательных работ, они могут быть заменены принудительными работами или реальным лишением свободы. Время, в течение которого осужденный отбывал обязательные работы, учитывается при определении срока принудительных работ или лишения свободы из расчета один день принудительных работ или один день лишения свободы за восемь часов обязательных работ.

В соответствии со ст. 30 УИК осужденный признается злостно уклоняющимся от отбывания обязательных работ, если он более двух раз в течение месяца не вышел на обязательные работы без уважительных причин; более двух раз в течение месяца нарушил трудовую дисциплину; скрывался в целях уклонения от отбывания наказания.

6. Порядок исполнения наказания в виде обязательных работ определяется в главе 4 УИК РФ и в соответствующей инструкции. Наказание в виде обязательных работ исполняют уголовно-исполнительные инспекции по месту жительства осужденных на предприятиях, подведомственных органам местного самоуправления по согласованию с уголовно-исполнительными инспекциями (ст. 25 УИК РФ). На практике главой органа местного самоуправления издается приказ, который содержит перечень предприятий, на которые должностными лицами уголовно-исполнительных инспекций направляются осужденные для отбывания данного вида наказания.

7. При назначении наказания в виде обязательных работ следует выяснять трудоспособность осужденного и учитывать положения части 4 комментируемой статьи о круге лиц, которым обязательные работы не назначаются.

Статья 50. Исправительные работы

Комментарий к статье 50

1. Исправительные работы относятся к числу основных видов наказания и заключаются в осуществлении осужденным оплачиваемой трудовой деятельности с удержанием в доход государства от 5 до 20 процентов его заработной платы. При этом осужденный не вправе отказаться от предложенной ему работы, а в период отбывания исправительных работ ему запрещается увольнение с работы по собственному желанию. Таким образом, карательное содержание данного вида наказания заключается в принуждении осужденного к труду при одновременном материальном воздействии на него.

В действующей редакции комментируемая [статья](#) предусматривает возможность назначения исправительных работ как осужденному, имеющему основное место работы (отбывается по основному месту работы), так и не имеющему такового (отбывается в местах, определяемых органами местного самоуправления по согласованию с уголовно-исполнительными инспекциями, но в районе места жительства осужденного). Контроль за отбыванием исправительных работ осуществляют уголовно-исполнительные инспекции по месту жительства осужденного.

2. Осужденные к исправительным работам направляются уголовно-исполнительными инспекциями для отбывания наказания не позднее 30 дней со дня поступления в уголовно-исполнительную инспекцию соответствующего распоряжения суда с копией приговора (определения, постановления). Срок исправительных работ установлен от 2 месяцев до 2 лет и исчисляется, соответственно, в месяцах и годах, в течение которых осужденный работал, и из его заработной платы производились удержания. В каждом месяце установленного срока наказания количество дней, отработанных осужденным, должно быть не менее количества рабочих дней, приходящихся на этот месяц. Если осужденный не отработал указанного количества дней и отсутствуют основания, установленные настоящим [Кодексом](#) для зачета неотработанных дней в срок наказания, отбывание исправительных работ продолжается до полной отработки осужденным положенного количества рабочих дней.

Началом срока отбывания исправительных работ осужденным, не имеющим основного места работы, является день его выхода на работу, а осужденным, имеющим основное место работы, - день получения администрацией организации, в которой работает осужденный, соответствующих документов из уголовно-исполнительной инспекции.

3. Злостно уклоняющимся от отбывания исправительных работ признается осужденный, скрывшийся с места жительства, осужденный, местонахождение которого неизвестно, а также допустивший повторное нарушение порядка и условий отбывания наказания после объявления ему предупреждения в письменной форме за одно из установленных [ст. 46](#) УИК РФ нарушений: неявка на работу без уважительных причин в течение пяти дней со дня получения предписания уголовно-исполнительной инспекции; неявка в уголовно-исполнительную инспекцию без уважительных причин; прогул или появление на работе в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения.

4. Скрывшийся с места жительства осужденный, местонахождение которого неизвестно, объявляется в розыск и может быть задержан на срок до 48 часов. Данный срок может быть продлен судом до 30 суток.

5. В случае злостного уклонения осужденного от отбывания исправительных работ суд по представлению уголовно-исполнительной инспекции может заменить неотбытое наказание принудительными работами или лишением свободы из расчета один день принудительных работ или один день лишения свободы за три дня исправительных работ.

6. Некоторые категории осужденных в силу физического состояния и служебно-профессионального положения не могут отбывать исправительные работы. В соответствии с [ч. 5 комментируемой статьи](#) данный вид наказания не назначается лицам, признанным инвалидами первой группы, беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до трех лет, военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, а также военнослужащим, проходящим военную службу по контракту на воинских должностях рядового и сержантского состава, если они на момент вынесения судом приговора не отслужили установленного законом срока службы по призыву.

В случае заболевания осужденного тяжелой болезнью, препятствующей отбыванию наказания, он может быть освобожден от отбывания наказания ([часть вторая статьи 81](#) УК РФ), а в случае признания его инвалидом первой группы - подлежит освобождению от указанного наказания. Женщина, осужденная к исправительным работам, в случае наступления беременности вправе обратиться в суд с ходатайством об отсрочке отбывания наказания со дня предоставления ей отпуска по беременности и родам ([часть первая статьи 82](#) УК РФ, [часть пятая статьи 42](#) УИК РФ, [пункт 17 статьи 397](#) УПК РФ).

Статья 51. Ограничение по военной службе

Комментарий к [статье 51](#)

1. Ограничение по военной службе является основным видом наказания и применяется лишь к военнослужащим, проходящим военную службу по контракту. К таким лицам относятся граждане как мужского, так и женского пола, заключившие добровольно согласно [Положению](#) о порядке прохождения военной службы письменный договор (контракт) с Министерством обороны РФ сроком на три, пять или десять лет, а также на меньший срок (до наступления предельного возраста пребывания на военной службе).

Согласно [ч. 12 ст. 16](#) УИК данное наказание исполняется командованием воинских частей, в которых проходят службу осужденные военнослужащие.

2. Содержание данного вида наказания состоит в следующих правоограничениях: во-первых, из денежного содержания осужденного происходит удержание в доход государства в размере, установленном приговором суда, но не свыше 20%; во-вторых, во время отбывания этого вида наказания осужденный не может быть повышен в должности и воинском звании; в-третьих, срок наказания не засчитывается в срок выслуги лет для присвоения очередного воинского звания. Если с учетом характера совершенного преступления и иных обстоятельств осужденный военнослужащий не может быть оставлен в должности, связанной с руководством подчиненными, он по решению соответствующего командира воинской части перемещается на другую должность - как в пределах воинской части, так и в связи с переводом в другую часть или местность, о чем извещается суд, вынесший приговор.

3. Ограничение по воинской службе применяется в двух случаях: когда в санкции статьи Особенной части предусмотрен этот вид наказания за преступления против военной службы ([ч. ч. 1 и 2 ст. 332](#), [ч. 1 ст. 333](#) УК и др.) на срок от трех месяцев до двух лет; и военнослужащим вместо исправительных работ, предусмотренных статьями, устанавливающими ответственность за конкретные преступления ([ч. 1 ст. 115](#), [ч. 1 ст. 116](#) и др.), соответственно на срок, указанный в этих санкциях.

4. Установленный приговором суда размер удержания из денежного довольствия осужденного военнослужащего исчисляется из должностного оклада, оклада по воинскому званию, ежемесячных и иных надбавок и других дополнительных денежных выплат. Минимальный процент удержаний в доход государства закон не устанавливает.

Порядок исполнения наказания в виде ограничения по военной службе, помимо [УИК](#) РФ, подробно регламентируется [Правилами](#) отбывания уголовных наказаний осужденными военнослужащими, утвержденными Приказом Министра обороны РФ от 29 июля 1997 г. N 302 (в ред. от 04.09.2006) (см.: Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 1998. N 1).

Статья 52. Утратила силу. - Федеральный [закон](#) от 08.12.2003 N 162-ФЗ.

Статья 53. Ограничение свободы

Комментарий к [статье 53](#)

1. Ограничение свободы применяется в качестве как основного, так и дополнительного наказания. По своему правовому содержанию данный вид наказания заключается в ряде ограничений: не уходить из дома (квартиры, иного жилища) в определенное время суток, не посещать определенные места, расположенные в пределах территории соответствующего муниципального образования, не выезжать за пределы территории соответствующего муниципального образования, не посещать места проведения массовых и иных мероприятий и не участвовать в указанных мероприятиях, не изменять место жительства или пребывания, место работы и (или) учебы без согласия специализированного государственного органа,

осуществляющего надзор за отбыванием осужденными наказания в виде ограничения свободы. При этом установление судом осужденному ограничений на изменение места жительства или пребывания без согласия специализированного государственного органа, а также на выезд за пределы территории соответствующего муниципального образования является обязательным. Помимо установленных ограничений, на осужденного возлагается обязанность являться в специализированный государственный орган, осуществляющий надзор за отбыванием осужденными наказания, от одного до четырех раз в месяц для регистрации.

Специализированным государственным органом, осуществляющим надзор за отбыванием осужденными наказания в виде ограничения свободы, выступает уголовно-исполнительная инспекция (ст. 47.1 УИК РФ). Уголовно-исполнительная инспекция по месту жительства осужденного к наказанию в виде ограничения свободы ставит его на персональный учет и в дальнейшем осуществляет надзор за осужденными, а также проводит воспитательную работу с осужденным. В воспитательной работе с осужденными могут принимать участие представители общественности. Помимо положений главы 8 УИК РФ, организацию исполнения уголовно-исполнительными инспекциями наказания в виде ограничения свободы регламентирует Инструкция по организации исполнения наказания в виде ограничения свободы, утвержденная Приказом Минюста РФ от 11.10.2010 N 258.

Для обеспечения надзора, предупреждения преступлений и в целях получения необходимой информации о поведении осужденных уголовно-исполнительные инспекции вправе использовать аудиовизуальные, электронные и иные технические средства надзора и контроля, перечень которых определен Постановлением Правительства РФ от 31.03.2010 N 198 "Об утверждении Перечня аудиовизуальных, электронных и иных технических средств надзора и контроля, используемых уголовно-исполнительными инспекциями для обеспечения надзора за осужденными к наказанию в виде ограничения свободы": браслет электронный, стационарное контрольное устройство, мобильное контрольное устройство и др.

2. Срок ограничения свободы, назначенного в качестве основного вида наказания, исчисляется со дня постановки осужденного на учет уголовно-исполнительной инспекцией. В срок ограничения свободы, назначенного в качестве основного вида наказания, засчитывается время содержания осужденного под стражей в качестве меры пресечения из расчета один день пребывания под стражей за два дня ограничения свободы. При назначении ограничения свободы в качестве дополнительного вида наказания, а также при замене неотбытой части наказания в виде лишения свободы ограничением свободы срок ограничения свободы исчисляется со дня освобождения осужденного из исправительного учреждения. При этом время следования осужденного из исправительного учреждения к месту жительства или пребывания засчитывается в срок отбывания наказания в виде ограничения свободы из расчета один день за один день. В срок ограничения свободы не засчитывается время самовольного отсутствия осужденного по месту жительства свыше одних суток без уважительных причин.

3. В случае злостного уклонения осужденного от отбывания наказания в виде ограничения свободы, назначенного в качестве основного наказания либо избранного в порядке замены неотбытой части наказания в виде лишения свободы в соответствии со статьей 80 УК, уголовно-исполнительная инспекция вносит в суд представление о замене ему неотбытого срока наказания в виде ограничения свободы наказанием в виде лишения свободы (ч. 5 ст. 58 УИК РФ). В соответствии с частью 5 комментируемой статьи в этом случае суд может заменить неотбытую часть наказания принудительными работами или лишением свободы из расчета один день принудительных работ за два дня ограничения свободы или один день лишения свободы за два дня ограничения свободы.

Злостно уклоняющимся от отбывания наказания в виде ограничения свободы признается: осужденный, допустивший нарушение порядка и условий отбывания наказания в течение одного года после применения к нему взыскания в виде официального предупреждения о недопустимости нарушения установленных судом ограничений; осужденный, отказавшийся от использования в отношении него технических средств надзора и контроля; скрывшийся с места жительства осужденный, место нахождения которого не установлено в течение более 30 дней; осужденный, не прибывший в уголовно-исполнительную инспекцию по месту жительства.

Злостное уклонение осужденного от отбывания наказания в виде ограничения свободы, назначенного в качестве дополнительного наказания, влечет уголовную ответственность в соответствии со [ст. 314 УК](#).

4. [Часть 6 комментируемой статьи](#) определяет категории лиц, которым наказание в виде ограничения свободы не назначается.

Статья 53.1. Принудительные работы

Комментарий к [статье 53.1](#)

1. Наказание в виде принудительных работ введено в систему предусмотренных [УК РФ](#) наказаний Федеральным [законом](#) от 7 декабря 2011 г. N 420-ФЗ и подлежит применению с 1 января 2014 г.

Данный вид наказания отнесен к числу основных и призван составить альтернативу лишению свободы за преступления, не относящиеся к категории особо тяжких. Принудительные работы заключаются в привлечении осужденного к труду в местах, определяемых учреждениями и органами уголовно-исполнительной системы. Осужденный, которому назначен данный вид наказания, на определенный срок помещается в специальное учреждение - исправительный центр (расположенный в пределах территории субъекта РФ, в котором он проживал или был осужден), где обязан соблюдать правила внутреннего распорядка и работать там, куда он направлен администрацией исправительного центра; из заработной платы осужденного производятся удержания в доход государства в размере, установленном приговором суда (в пределах от 5 до 20 процентов). Таким образом, карательное свойство принудительных работ как вида уголовного наказания заключается в сочетании ограничения свободы передвижения осужденного с принудительным трудом и материального воздействия.

2. В соответствии с [частью 2 комментируемой статьи](#) суд, назначив осужденному наказание в виде лишения свободы на срок, не превышающий 5 лет, вправе заменить это наказание принудительными работами, если придет к выводу о возможности исправления осужденного без реального отбывания наказания в местах лишения свободы. При назначении судом наказания в виде лишения свободы на срок более пяти лет принудительные работы применены быть не могут.

3. Исполнение наказания в виде принудительных работ регламентировано [главой 8.1 УИК РФ](#). Осужденные к принудительным работам находятся под надзором в исправительных центрах, где проживают в общежитиях, и обязаны: выполнять правила внутреннего распорядка исправительных центров; работать там, куда они направлены администрацией исправительного центра; постоянно находиться в пределах территории исправительного центра (за исключением случаев, предусмотренных [УИК РФ](#)), проживать, как правило, в специально предназначенных для осужденных общежитиях, не покидать их в ночное и нерабочее время, выходные и праздничные дни без разрешения администрации исправительного центра; участвовать без оплаты труда в работах по благоустройству зданий и территории исправительного центра в порядке очереди в нерабочее время продолжительностью не более двух часов в неделю; постоянно иметь при себе документ установленного образца, удостоверяющий личность осужденного.

Каждый осужденный к принудительным работам обязан трудиться в местах и на работах, определяемых администрацией исправительных центров. Администрация исправительных центров обязана привлекать осужденных к труду, исходя из наличия рабочих мест с учетом их пола, возраста, трудоспособности, состояния здоровья и (по возможности) специальности. Осужденные к принудительным работам привлекаются к труду в организациях любой организационно-правовой формы. Осужденные к принудительным работам привлекаются к труду в соответствии с трудовым законодательством Российской Федерации, за исключением правил приема на работу, увольнения с работы, перевода на другую работу, отказа от выполнения работы, предоставления отпусков. Из заработной платы осужденных к принудительным работам производятся удержания в размере, установленном приговором суда, а также удержания для возмещения расходов по их содержанию.

4. Срок принудительных работ установлен от двух месяцев до пяти лет и начинается со дня прибытия осужденного в исправительный центр. В срок принудительных работ засчитываются время содержания осужденного под стражей в качестве меры пресечения, время следования в исправительный центр под конвоем, а также время краткосрочных выездов, предоставляемых осужденному в соответствии с уголовно-исполнительным законодательством, из расчета один день содержания под стражей, один день следования в исправительный центр под конвоем, один день краткосрочного выезда за один день принудительных работ. В срок принудительных работ не засчитывается время самовольного отсутствия осужденного на работе или в исправительном центре свыше одних суток.

5. Уклоняющимся от отбывания принудительных работ признается осужденный к принудительным работам: уклоняющийся от получения предписания о направлении к месту отбывания наказания; не прибывший к месту отбывания принудительных работ в установленный предписанием срок; не возвратившийся в исправительный центр по истечении разрешенного срока выезда; самовольно оставивший исправительный центр, место работы и (или) место проживания, определенные администрацией исправительного центра, на срок свыше 24 часов. Осужденный, уклонившийся от отбывания принудительных работ (за исключением осужденного, уклонившегося от получения предписания о направлении к месту отбывания наказания, и осужденного, не прибывшего к месту отбывания принудительных работ в установленный предписанием срок), объявляется в розыск администрацией исправительного центра и подлежит задержанию на срок до 48 часов. Данный срок может быть продлен судом до 30 суток (ст. 60.17 УИК РФ).

6. В соответствии с [частью 6 комментируемой статьи](#) осужденному, уклонившемуся от отбывания принудительных работ, суд по представлению начальника исправительного центра заменяет принудительные работы лишением свободы из расчета один день лишения свободы за один день принудительных работ.

7. [Часть 7 комментируемой статьи](#) запрещает применение принудительных работ к некоторым категориям лиц: несовершеннолетним, лицам, признанным инвалидами первой или второй группы, инвалидам второй группы, беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до трех лет, женщинам, достигшим пятидесятипятилетнего возраста, мужчинам, достигшим шестидесятилетнего возраста, а также военнослужащим.

Статья 54. Арест

Комментарий к [статье 54](#)

1. Арест заключается в содержании осужденного в условиях строгой изоляции от общества. Этот краткосрочный вид наказания назначается только в качестве основного на срок от одного до шести месяцев - самостоятельно или в альтернативе с другими видами наказания, если содержится в санкции применяемой статьи [УК](#). В случае применения ареста взамен обязательных или исправительных работ (например, при злостном уклонении от отбывания этих наказаний) он может быть назначен на срок менее одного месяца.

Несовершеннолетним осужденным, достигшим к моменту вынесения приговора возраста 16 лет, арест может быть назначен на срок от одного до четырех месяцев.

2. Сроки ареста в целом исчисляются в месяцах и днях. При назначении ареста лицу, содержащемуся под стражей до судебного разбирательства, время этого содержания засчитывается из расчета день за день. Осужденные к аресту отбывают наказание по месту осуждения в арестных домах.

3. Лица, осужденные к аресту, содержатся в условиях, установленных [УИК РФ](#) для осужденных к лишению свободы, отбывающих наказание в условиях общего режима в тюрьме.

Порядок исполнения наказания в виде ареста в отношении осужденных военнослужащих, помимо [УИК РФ](#), подробно регламентируется [Правилами](#) отбывания уголовных наказаний

осужденными военнослужащими, утвержденными Приказом Министра обороны РФ от 29 июля 1997 г. N 302 (в ред. от 04.09.2006) (см.: Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 1998. N 1).

Согласно [ст. 4](#) Федерального закона от 13 июня 1996 г. N 64-ФЗ "О введении в действие Уголовного кодекса Российской Федерации" (в ред. от 10 января 2002 г.) положения настоящего [Кодекса](#) о наказании в виде ареста вводятся в действие федеральным законом после вступления в силу Уголовно-исполнительного [кодекса](#) РФ по мере создания необходимых условий для исполнения этого вида наказаний, но не позднее 2006 г. Однако до настоящего времени арест как вид наказания фактически не применяется из-за отсутствия арестных домов.

Статья 55. Содержание в дисциплинарной воинской части

Комментарий к [статье 55](#)

1. Содержание в дисциплинарной воинской части согласно [ст. 55](#) УК назначается военнослужащим, проходящим срочную (обязательную) военную службу по призыву и контракту на должностях рядового и сержантского состава и приравненным к ним лицам (курсантам военных училищ и иных военно-учебных заведений).

2. Данный вид наказания является основным его видом ([ст. 45](#) УК), в том числе при условном осуждении ([ст. 73](#) УК).

Содержание в дисциплинарной воинской части может быть назначено только тем лицам, которые к моменту совершения преступления приняли присягу.

3. Дисциплинарная воинская часть (отдельные дисциплинарные батальоны и отдельные дисциплинарные роты) - это место отбывания наказания осужденных военнослужащих за преступления против военной службы. Основные положения, касающиеся дисциплинарной воинской части, регулируются в [Постановлении](#) Правительства РФ от 4 июня 1997 г. N 669 "Об утверждении Положения о дисциплинарной воинской части" (Собрание законодательства Российской Федерации. 1997. N 23. Ст. 2697).

В период отбывания содержания в дисциплинарной воинской части все осужденные военнослужащие независимо от их воинского звания и ранее занимаемой должности находятся на положении солдат (матросов) и носят единые установленные для данной дисциплинарной воинской части форму одежды и знаки различия. После отбывания наказания в дисциплинарной воинской части военнослужащие возвращаются в обычные воинские части для дальнейшего прохождения службы.

4. Время пребывания осужденного военнослужащего в дисциплинарной воинской части в общий срок военной службы не засчитывается. Однако осужденным военнослужащим, овладевшим воинской специальностью, знающим и точно выполняющим требования воинских уставов и безупречно несущим службу, освобождаемым из дисциплинарной воинской части после истечения срока их призыва, время пребывания в дисциплинарной воинской части может быть зачтено в общий срок военной службы.

Порядок исполнения наказания в виде содержания в дисциплинарной воинской части, помимо [УИК](#) РФ, подробно регламентируется [Правилами](#) отбывания уголовных наказаний осужденными военнослужащими, утвержденными Приказом Министра обороны РФ от 29 июля 1997 г. N 302 (в ред. от 04.09.2006).

Статья 56. Лишение свободы на определенный срок

Комментарий к [статье 56](#)

1. Лишение свободы предполагает строгую изоляцию осужденного в местах, четко определенных уголовным законом. Речь идет об исправительных учреждениях, где осужденные

отбывают лишение свободы. Наряду с этими учреждениями необходимо учесть и следственные изоляторы, которые выполняют функции исправительных учреждений в отношении осужденных, оставленных для выполнения работ по хозяйственному обслуживанию, а также в отношении осужденных на срок не свыше шести месяцев, оставленных в следственных изоляторах с их согласия (см.: [ст. 77 УИК РФ](#) и [Положение](#) о следственном изоляторе уголовно-исполнительной системы Министерства юстиции РФ, утвержденное Приказом Минюста России от 25 января 1999 г. N 20 // Российская газета. 1999. 18 марта (с изменениями согласно Приказу Минюста России от 15 марта 2001 г. N 85)).

Федеральный [закон](#) от 7 декабря 2011 г. N 420-ФЗ, внося изменения в [ч. 1 комментируемой статьи](#), установил запрет на применение наказания в виде лишения свободы осужденному, совершившему впервые преступление небольшой тяжести, за исключением случаев, когда наличествуют отягчающие обстоятельства, предусмотренные [статьей 63 УК](#). Этот запрет не касается преступлений, предусмотренных [ч. 1 ст. 228](#), [ч. 1 ст. 231](#) и [ст. 233 УК](#), или случаев, когда лишение свободы предусмотрено [статьей Особенной части](#) как единственный вид наказания.

2. Закон устанавливает жесткие границы сроков лишения свободы: от двух месяцев до 20 лет. Лица, осужденные к лишению свободы, отбывают наказание в исправительных учреждениях в пределах территории субъекта Российской Федерации, в котором они проживали или были осуждены. В исключительных случаях по состоянию здоровья осужденных или для обеспечения их личной безопасности либо с их согласия осужденные могут быть направлены для отбывания наказания в соответствующее исправительное учреждение, расположенное на территории другого субъекта Российской Федерации. Например, в некоторые местности для отбывания лишения свободы ряд категорий осужденных направлять нельзя по медицинским показаниям. Подробно об этом изложено в [Перечне](#) медицинских противопоказаний к отбыванию наказания в отдельных местностях Российской Федерации осужденными к лишению свободы, утвержденном Приказом Минздрава России и Минюста России от 28 августа 2001 г. N 346/254 (Российская газета. 2001. 13 ноября).

3. В лечебных исправительных учреждениях отбывают наказание осужденные, больные открытой формой туберкулеза, алкоголизмом и наркоманией ([ч. 2 ст. 101 УИК РФ](#)). Лечебно-профилактические учреждения выполняют функции исправительных учреждений в отношении находящихся в них осужденных.

4. В [ч. 4 комментируемой статьи](#) определяется максимальный срок лишения свободы по совокупности преступлений и приговоров (не более 25 и 30 лет лишения свободы соответственно). Вместе с тем в части совокупности преступлений вышеуказанный срок не соответствует сроку, устанавливаемому по правилам [ст. 69 УК](#), где речь идет о 30 годах лишения свободы. Эту коллизию необходимо срочно устранить.

Статья 57. Пожизненное лишение свободы

Комментарий к [статье 57](#)

1. В настоящее время пожизненное лишение свободы может быть назначено только за наиболее опасные посягательства, отнесенные к категории особо тяжких преступлений (см. [комментарий к ст. 15 УК](#)), посягающих на жизнь ([ч. 2 ст. 105](#), [ст. 277](#), [ч. 3 ст. 281](#), [ст. ст. 295, 317 и 357 УК](#)), а также за совершение особо тяжких преступлений против здоровья населения и общественной нравственности ([ч. 4 ст. 229.1 УК](#)), общественной безопасности ([ч. 3 ст. 205](#), [ч. 4 ст. 206](#), [ч. 4 ст. 210 УК](#)), половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших четырнадцатилетнего возраста ([ч. 5 ст. 131](#), [ч. 5 ст. 132](#), [ч. 6 ст. 134 УК](#)). Пожизненное лишение свободы может применяться также при замене смертной казни в порядке помилования. Исключается назначение данного вида наказания за приготовление к преступлению или покушение на преступление ([ч. 3 ст. 59](#), [ч. 4 ст. 66 УК](#)).

Пожизненное лишение свободы отбывается в исправительных колониях особого режима, расположенных в местах, определяемых федеральным органом уголовно-исполнительной системы ([ч. 4 ст. 73 УИК РФ](#)), отдельно от других категорий осужденных ([ст. ст. 126, 127 УИК РФ](#)).

2. В [части 2 комментируемой статьи](#) закреплён исчерпывающий перечень осуждённых, которым пожизненное лишение свободы не назначается по возрастным и половым критериям.

Как подчеркнул Конституционный Суд РФ в [Определении](#) от 14.10.2004 N 321-О, запрет назначать пожизненное лишение свободы перечисленным в [ч. 2 ст. 57 УК](#) категориям лиц основывается на вытекающей из принципов справедливости и гуманизма необходимости учета в уголовном законе социальных, возрастных и физиологических особенностей различных категорий лиц в целях обеспечения более полного и эффективного решения задач, которые стоят перед уголовным наказанием в демократическом правовом государстве; данное законодательное решение, обеспечивающее дифференциацию уголовной ответственности, не может рассматриваться как несовместимое с конституционными принципами и нормами и нарушающее гарантируемые [Конституцией РФ](#) права и свободы граждан.

Статья 58. Назначение осужденным к лишению свободы вида исправительного учреждения

Комментарий к [статье 58](#)

1. В данной [статье](#) установлены правила определения вида исправительного учреждения осужденным к лишению свободы. Для правильного применения указанной статьи необходимы разъяснения Пленума Верховного Суда РФ, данные им в [Постановлении](#) от 12 ноября 2001 г. N 14 "О практике назначения судами видов исправительных учреждений" <1>. В частности, как разъяснил Пленум, следует иметь в виду, что закон исключает возможность назначения того или иного вида исправительной колонии по усмотрению суда. Лишь в случаях, указанных в [п. "а" ч. 1 ст. 58 УК РФ](#), суд может назначить осужденным (мужчинам и женщинам) за умышленное преступление небольшой или средней тяжести, если они ранее не отбывали наказание в виде лишения свободы, или за преступление, совершенное по неосторожности, отбывание лишения свободы в исправительной колонии общего режима вместо колонии-поселения с приведением в приговоре мотивов принятого решения.

<1> www.consultant.ru/online/base/?req=doc;base=LAW

2. Закон регламентирует вид исправительного учреждения в зависимости от категории тяжести преступного деяния, вида рецидива, формы вины, пола и возраста осуждённого. Наиболее строгие виды исправительного учреждения - колонии строгого или особого режима и тюрьма - назначаются за наиболее опасные преступления, при опасном и особо опасном рецидиве. Отбывание наказания в виде лишения свободы осужденным несовершеннолетним назначается в воспитательных колониях. Правильное определение судом вида исправительного учреждения чрезвычайно важно, так как по объёму принудительного воздействия режимы, устанавливаемые для каждого из видов исправительных учреждений, существенно отличаются друг от друга.

3. При назначении вида исправительного учреждения следует иметь в виду, что в колониях-поселениях не осуществляется принудительное лечение от алкоголизма и наркомании ([ст. 78 УИК](#)), поэтому осужденным, страдающим этими заболеваниями, необходимо назначать иной вид исправительных учреждений. При назначении наказания в виде лишения свободы по совокупности преступлений или по совокупности приговоров суд должен назначить вид исправительной колонии после определения окончательной меры наказания. Под "моментом вынесения судом приговора", указанным в [ч. 3 комментируемой статьи](#), следует понимать время провозглашения обвинительного приговора в зале судебного заседания ([ст. 310 УПК РФ](#)). Обстоятельства, характеризующие личность виновного, которые в силу [п. "а" ч. 1 ст. 58 УК](#) должны учитываться судом при решении вопроса о назначении ему отбывания наказания в колонии-поселении или в исправительной колонии общего режима, могут касаться его поведения до совершения преступления, наличия судимости и характера ранее совершенных преступлений, поведения в следственном изоляторе, в исправительной колонии, если ранее лицо отбывало лишение свободы, а также данных о состоянии здоровья и нуждаемости в применении принудительных мер медицинского характера, наличия несовершеннолетних детей и других обстоятельств.

4. Изменение вида исправительного учреждения осуществляется судом на основании [ст. 78](#) УИК в зависимости от поведения и отношения к труду осужденного. Кроме того, существует еще определенный временной ценз: например, положительно характеризующиеся осужденные могут быть переведены для дальнейшего отбывания наказания в виде лишения свободы из тюрьмы в исправительную колонию - по отбытии осужденными в тюрьме не менее половины срока, назначенного по приговору суда.

Статья 59. Смертная казнь

Комментарий к [статье 59](#)

1. К настоящему моменту четко определилась тенденция, направленная на полную ликвидацию смертной казни как вида уголовного наказания. [Статья 20](#) Конституции Российской Федерации подчеркивает временный характер этой суровой меры: "Смертная казнь вплоть до ее отмены может устанавливаться федеральным законом в качестве исключительной меры наказания за особо тяжкие преступления против жизни...".

2. В настоящее время наказание в виде смертной казни назначаться не может независимо от статуса суда, рассматривающего дела по преступлениям, санкции которых содержат смертную казнь, на основании постановления Конституционного Суда Российской Федерации (см. [комментарий к ст. 44](#) настоящего Кодекса).

3. Смертная казнь, как и пожизненное лишение свободы, не применяется к указанным же категориям осужденных.

4. Основанием для исполнения наказания в виде смертной казни являются вступивший в законную силу приговор суда, а также решение Президента Российской Федерации об отклонении ходатайства осужденного о помиловании или решение Президента Российской Федерации о неприменении помилования к осужденному, отказавшемуся от обращения с ходатайством о помиловании.

Федеральным [законом](#) от 17 декабря 2009 г. N 324-ФЗ данная статья была дополнена [п. 2.1](#), в котором содержится запрет на применение смертной казни лицу, выданному Российской Федерации иностранным государством для уголовного преследования в соответствии с международным договором Российской Федерации или на основе принципа взаимности. Запрет будет являться обоснованным, если в соответствии с законодательством иностранного государства, выдавшего лицо, смертная казнь за совершенное этим лицом преступление не предусмотрена или неприменение смертной казни является условием выдачи, либо смертная казнь не может быть ему назначена по иным основаниям.

Глава 10. НАЗНАЧЕНИЕ НАКАЗАНИЯ

Статья 60. Общие начала назначения наказания

Комментарий к [статье 60](#)

1. Суд назначает наказание, исходя из его целей, в точном соответствии с положениями настоящего [Кодекса](#), в пределах, установленных санкцией закона, предусматривающего ответственность за совершение преступления.

Основным требованием, которому должно отвечать любое назначаемое судом наказание, является справедливость (см. [комментарий к ст. 6](#) УК), обеспечить которую невозможно без индивидуализации наказания.

2. Общие начала назначения наказания - это установленные законом правила (критерии), которыми суд руководствуется в каждом уголовном деле, определяя виновному конкретную меру наказания. Наказание должно назначаться в пределах санкции статьи [Особенной части](#) УК, устанавливающей ответственность за совершенное преступление. Оценивая опасность

содеянного, суд должен исходить именно из той оценки, которую дал законодатель данному виду преступления в соответствующей статье Особенной части. Это положение прежде всего обязывает суд правильно квалифицировать преступление, т.е. установить соответствие совершенного деяния признакам конкретного состава преступления, предусмотренного уголовным законом. Ошибка в квалификации влечет назначение несправедливого наказания. Суд может согласиться с представленной квалификацией деяния, а может и не согласиться. В таких случаях дело направляется на доследование. Если же новая квалификация, данная судом, не ухудшает положение подсудимого, не нарушены права обвиняемого на защиту, то суд сам изменяет квалификацию деяния. Установив, по какой статье должен отвечать подсудимый, суд руководствуется санкцией данной нормы. Более строгий вид наказания из числа предусмотренных за совершенное преступление назначается только в случае, если менее строгий вид не сможет обеспечить достижение целей наказания.

3. Суд назначает наказание в точном соответствии с положениями [Общей части УК](#), относящимися как к преступлению, так и к наказанию: имеется ли в деянии состав преступления, какие формы вины установлены, возраст подсудимого, применение конкретных видов наказания, возможность освобождения лица от уголовной ответственности и наказания и т.д.

Суд при назначении наказания должен учитывать также стадии совершения преступления и причины, по которым оно не доведено до конца; роль данного лица в преступлении, если оно совершено соучастниками, и др.

4. При назначении наказания суд учитывает характер и степень общественной опасности совершенного преступления. Закон предусматривает оценку общественной опасности каждого конкретного деяния как бы с двух сторон: качественной (характер общественной опасности) количественной (ее степень).

Характер общественной опасности преступления определяется прежде всего объектом посягательства: какие общественные отношения нарушаются или ставятся под угрозу нарушения совершаемым преступлением.

Степень общественной опасности преступления определяется величиной вреда, причиненного объекту посягательства, совокупностью различных обстоятельств: формой вины, мотивом, способом, обстановкой и стадией совершения преступления, вкладом каждого из соучастников преступления и т.д.

5. Учет личности при назначении наказания предполагает выявление и оценку судом психобиологических, социальных особенностей лица, поведение до и после совершения преступления, его отношение к работе и учебе, правопорядку, семье, окружающим и другим ценностям жизни. Все это позволяет ему сделать вывод о степени нравственной ущербности, устойчивости антисоциальной ориентации подсудимого и прогнозировать его дальнейшее поведение. Определяя вид и меру наказания, суд обязан решить, является ли данное общественно опасное деяние закономерным результатом предварительного формирования личности подсудимого или оно носило случайный характер. Все эти обстоятельства имеют решающее значение для индивидуализации наказания.

6. Суд учитывает обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание. Они излагаются в [ст. ст. 61 и 63 УК](#) (см. [комментарий к данным статьям](#)).

7. Суд, кроме того, учитывает влияние назначаемого наказания на исправление осужденного, а также материальное положение семьи, наличие малолетних детей, их обеспеченность и другие условия жизни семьи осужденного.

8. Важное значение для справедливого и законного назначения наказания имеют разъяснения Пленума Верховного Суда РФ, данные в Постановлениях от [11 января 2007 г.](#) "О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания" (в ред. Постановлений Пленума ВС РФ от 3 апреля 2008 г. N 5; от 29 октября 2009 г. N 21), от 29 октября 2009 г. [N 20](#) "О некоторых вопросах судебной практики назначения и исполнения уголовного наказания" и от [20](#)

декабря 2011 г. "О практике применения судами законодательства об исполнении приговора".

Статья 61. Обстоятельства, смягчающие наказание

Комментарий к [статье 61](#)

1. Юридическое значение смягчающих обстоятельств заключается в том, что они снижают степень общественной опасности совершенного преступления, а также личности виновного и влияют не только на выбор судом конкретной меры наказания, но и учитываются при решении вопроса об освобождении от уголовной ответственности, применении условного осуждения и т.д. Характер смягчающих обстоятельств, а также наличие нескольких обстоятельств может дать основание суду рассматривать их как исключительные и назначить более мягкое наказание, чем предусмотрено законом (см. [комментарий к ст. 64 УК](#)).

2. Лицо считается совершившим преступление впервые, если оно ранее не совершало преступления или хотя бы и совершало, но судимость погашена или снята в установленном законом порядке. Понятие преступления небольшой тяжести и средней тяжести дано в [ч. 2 ст. 15 УК](#). Случайным стечением обстоятельств следует считать объективно сложившиеся личные или семейные обстоятельства, хотя и кратковременного характера, но оказавшие сильное эмоциональное воздействие на виновного.

3. Несовершеннолетие виновного характеризует его неустойчивость в поведении, импульсивность, избыток энергии, неумение ее использовать в правильном направлении. Нередко такими лицами руководят ложно понимаемое чувство товарищества, озорство, они легко поддаются под влияние сильных ребят, старших по возрасту. Поэтому к несовершеннолетним в ряде случаев, если они впервые совершили преступление небольшой или средней тяжести, могут применяться принудительные меры воспитательного воздействия (см. [комментарий раздела V "Уголовная ответственность несовершеннолетних"](#)).

4. Беременность налагает серьезный отпечаток на поведение виновной, состояние ее здоровья и психику, сопровождается повышенной чувствительностью, вспыльчивостью, раздражительностью и т.п. Не ограничены ни сроки беременности, ни круг преступлений, при совершении которых она выступает смягчающим обстоятельством; закон не требует также прямой связи состояния беременности с совершением преступления.

5. Малолетними признаются дети в возрасте до 14 лет.

6. Совершение преступления в силу стечения тяжелых жизненных обстоятельств либо по мотиву сострадания предполагает тяжелое материальное положение из-за отсутствия работы или недостаточного для содержания семьи заработка, болезни какого-либо из членов семьи или близких, тяжелые жилищные или семейные условия и т.п. Необходимо только установить причинную связь между деянием и реальным наличием факторов, способствующих его совершению.

7. Физическое или психическое принуждение лица для совершения им преступления является смягчающим при условии, когда принуждение подавляло волю человека, ограничивало свободу его поведения. Принуждение бывает физическим (избиение, лишение свободы, причинение вреда здоровью и т.п.) или психическим (реальная угроза причинить вред здоровью, имуществу, интересам и т.п.). В данном случае речь идет о преодолемом принуждении, так как в случае признания принуждения непреодолимым ответственность исключается.

Материальной считается зависимость виновного от лица, у которого он находится на иждивении, проживает на его жилплощади, получает средства для обеспечения себя и своих близких, зависимость должника от кредитора и т.п. Служебная зависимость основана на подчинении одного лица другому по работе на предприятиях, в организациях любых форм собственности. Иная зависимость может возникнуть на основе брачно-семейных, а также родственных и служебных отношений.

8. Необходимая оборона, задержание лица, совершившего преступление, крайняя необходимость, обоснованный риск, исполнение приказа или распоряжения при соблюдении всех условий, установленных в уголовном законе, исключают преступность деяния (см. [комментарий к ст. ст. 37 - 42 УК](#)).

Если же условия не соблюдены, то лицо несет ответственность за совершенное им при этих обстоятельствах деяние. Однако наличие самой ситуации необходимой обороны, крайней необходимости и т.п. служит основанием для смягчения наказания.

9. Противоправность или аморальность поведения потерпевшего, явившийся поводом для совершения преступления, должны быть действительно провоцирующим поводом для совершения преступления. Виновный при этом в большинстве случаев находится в состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения (аффекта), вызванного поведением потерпевшего.

10. Явка с повинной заключается в том, что виновный добровольно приходит в правоохранительные органы либо к официальным лицам с правдивым заявлением о совершенном им единолично либо с другими лицами преступлении и тем самым выражает намерение понести соответствующее наказание. Смягчающим обстоятельством будет всякая явка с повинной независимо от времени, истекшего с момента совершения преступления, его характера, а также мотивов такого поведения. Как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ в Постановлении от 11.01.2007 N 2 "О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания" (в ред. от 29.10.2009) (п. 7), сообщение о преступлении, сделанное лицом после его задержания по подозрению в совершении преступления, не исключает признания этого сообщения в качестве смягчающего наказание обстоятельства. Если же органы следствия располагали сведениями о преступлении (показаниями потерпевших, свидетелей, процессуальными документами и т.п.) и задержанному лицу было известно об этом, то подтверждение им факта участия в совершении преступления не может расцениваться как явка с повинной, а признается в качестве иного смягчающего наказание обстоятельства (например, изобличение других участников преступления).

Если сообщение лица о совершенном с его участием преступлении в совокупности с другими доказательствами положено судом в основу обвинительного приговора, то данное сообщение может рассматриваться как явка с повинной и в том случае, когда лицо в ходе предварительного расследования или в судебном заседании изменило свои показания.

Сообщение лица, задержанного по подозрению в совершении конкретного преступления, об иных совершенных им преступлениях, неизвестных органам уголовного преследования, следует признавать как явку с повинной и учитывать при назначении наказания при осуждении за эти преступления.

При совокупности совершенных преступлений явка с повинной как обстоятельство, смягчающее наказание, учитывается при назначении наказания за преступление, в связи с которым лицо явилось с повинной. Не исключается она и при осознании лицом того, что оно разыскивается правоохранительными органами, и задержание неминуемо. Активное содействие расследованию и раскрытию преступления, изобличению и уголовному преследованию других соучастников и розыску имущества, добытого в результате преступления, может проявляться в самых разнообразных формах: сообщение органам следствия неизвестных им фактов, предоставление новых доказательств, сведений о соучастниках, где они скрываются, где прячется имущество и другие ценности, добытые преступным путем, и т.п.

11. Оказание медицинской или иной помощи потерпевшему непосредственно после совершения преступления; добровольное возмещение имущественного ущерба и морального вреда, причиненных в результате преступления, и иные действия, направленные на заглаживание вреда, причиненного потерпевшему, свидетельствуют о действиях виновного лица после совершения преступления, вызванных различными мотивами: жалостью к потерпевшему, страхом перед наказанием, раскаянием и т.д. Добровольное возмещение имущественного ущерба заключается в том, что лицо сделало это без всякого принуждения (возвратило украденные вещи, уплатило денежные суммы и т.д.), принесло свои извинения и т.п. В зависимости от фактически

наступившего вреда можно говорить о полном или частичном его предотвращении или возмещении.

12. Суд вправе признать и другие обстоятельства, относящиеся как к самому преступлению, так и к личности виновного, в качестве смягчающих. Вместе с тем смягчающее обстоятельство само по себе не может повторно учитываться при назначении наказания, если предусмотрено соответствующей статьей **Особенной части** в качестве признака преступления.

Статья 62. Назначение наказания при наличии смягчающих обстоятельств

Комментарий к [статье 62](#)

1. Комментируемая [статья](#) определяет несколько случаев обязательного смягчения наказания за преступления, совершенные при обстоятельствах, смягчающих наказание.

2. Первый случай обязательного смягчения наказания обусловлен проявлением со стороны виновного признаков деятельного раскаяния, предусмотренных [пунктами "и" и \(или\) "к" ч. 1 ст. 61 УК](#). В соответствии с [частью 1 комментируемой статьи](#) при наличии указанных смягчающих обстоятельств (достаточно одного из них) и отсутствии отягчающих обстоятельств срок или размер наказания не могут превышать двух третей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей **Особенной части** УК.

3. Вторым основанием обязательного смягчения наказания в соответствии с [частью 2 комментируемой статьи](#) выступает заключение досудебного соглашения о сотрудничестве. Если при этом дополнительно будет установлено наличие смягчающих обстоятельств, предусмотренных [пунктом "и" ч. 1 ст. 61 УК](#) и отсутствие отягчающих обстоятельств, то срок или размер наказания не могут превышать половины максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей **Особенной части** УК.

Досудебное соглашение о сотрудничестве - соглашение между сторонами обвинения и защиты, в котором указанные стороны согласовывают условия ответственности подозреваемого или обвиняемого в зависимости от его действий после возбуждения уголовного дела или предъявления обвинения. Особенности досудебного производства и судебного разбирательства при наличии досудебного соглашения регламентированы [главой 40.1 УПК РФ](#). При применении соответствующих уголовно-правовых норм следует учесть разъяснения Пленума Верховного Суда РФ, данные в [Постановлении](#) от 28.06.2012 N 16 "О практике применения судами особого порядка судебного разбирательства уголовных дел при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве".

4. Согласно [части 3 комментируемой статьи](#) смягчение наказания, предусмотренное [ч. 1 ст. 62 УК](#), не применяется, если соответствующей статьей **Особенной части** УК предусмотрены пожизненное лишение свободы или смертная казнь. В этом случае наказание должно быть назначено в пределах санкции соответствующей статьи **Особенной части** УК. Вместе с тем следует иметь в виду, что в соответствии с [ч. 4 ст. 66 УК](#) смертная казнь и пожизненное лишение свободы не могут быть назначены за приготовление к преступлению и покушение на преступление, а, следовательно, [часть 1 комментируемой статьи](#) все-таки может быть применена к осужденным за неоконченные преступления и в тех случаях, когда санкция статьи предусматривает эти виды наказания. В таких случаях две трети следует исчислять от максимального наказания, предусмотренного за неоконченное преступление: от половины - за приготовление к преступлению и от трех четвертей - за покушение на преступление.

5. [Часть 4 комментируемой статьи](#) предусматривает особенности смягчения наказания в случае заключения досудебного соглашения о сотрудничестве по делам о преступлениях, за которые соответствующей статьей **Особенной части** УК предусмотрены пожизненное лишение свободы или смертная казнь. Установлено, что при наличии такого соглашения эти виды наказания не применяются, а срок или размер наказания не могут превышать двух третей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания в виде лишения свободы, предусмотренного соответствующей статьей **Особенной части** УК.

Положения комментируемой нормы прямо не требуют наличия обязательных для случаев, предусмотренных [частями 1 и 2 настоящей статьи](#), смягчающих обстоятельств и отсутствия при этом отягчающих обстоятельств. Вместе с тем толкование комментируемого положения в системе всех положений [ст. 62 УК](#), включая название статьи, с учетом оценки избранного законодателем смягчения ответственности, как по виду (запрет на применение пожизненного лишения свободы и смертной казни), так и по максимальному по сроку (размеру), позволяют сделать вывод, что для применения положений комментируемой [ч. 4 ст. 62 УК](#) одного факта заключения досудебного соглашения о сотрудничестве недостаточно, необходимо установить также наличие смягчающих обстоятельств, предусмотренных [пунктом "и" ч. 1 ст. 61 УК](#), и отсутствие отягчающих обстоятельств. Представляется, что законодатель должен сформулировать [ч. 4 ст. 62 УК](#) более точно.

6. Как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ в Постановлении от 28.06.2012 N 16 "О практике применения судами особого порядка судебного разбирательства уголовных дел при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве" ([п. п. 24, 25](#)), при назначении наказания лицу, с которым заключено досудебное соглашение о сотрудничестве, в соответствии с [ч. ч. 2 или 4 ст. 62 УК](#) положения [части первой указанной статьи](#) о сроке и размере наказания учету не подлежат. Положения [ч. ч. 2 и 4 ст. 62 УК](#) не распространяются на дополнительные виды наказаний.

Назначая наказание лицу, с которым заключено досудебное соглашение о сотрудничестве, за неоконченное преступление, суд руководствуется положениями как [ст. 66 УК](#), так и [ч. ч. 2 или 4 ст. 62 УК](#).

При наличии совокупности преступлений положения [ч. ч. 2 или 4 ст. 62 УК](#) применяются при назначении наказания за каждое из совершенных преступлений.

В тех случаях, когда по уголовному делу установлено соблюдение всех условий и выполнение всех обязательств, предусмотренных в досудебном соглашении о сотрудничестве, однако суд в силу тех или иных оснований выносит постановление о прекращении особого порядка судебного разбирательства (например, если содеянное подсудимым подлежит переквалификации и для этого требуется исследование собранных по делу доказательств), при судебном разбирательстве в общем порядке суду следует назначать подсудимому наказание по правилам [ч. ч. 2 или 4 ст. 62 УК](#).

В случае нарушения досудебного соглашения о сотрудничестве назначение наказания осуществляется по правилам [ст. 63.1 УК](#).

7. [Часть 5 комментируемой статьи](#) определяет третье основание обязательного смягчения наказания, которое носит процессуальный характер: особый порядок принятия судебного решения при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением ([гл. 40 УПК РФ](#)). Смягчение наказания по этому основанию является обязательным и допустимо только за преступления, наказание за которые, предусмотренное [УК](#), не превышает 10 лет лишения свободы.

В соответствии со [ст. 314 УПК РФ](#) обвиняемый вправе при наличии согласия государственного или частного обвинителя и потерпевшего заявить о согласии с предъявленным ему обвинением и ходатайствовать о постановлении приговора без проведения судебного разбирательства по уголовным делам указанной категории. В этом случае суд вправе постановить приговор без проведения судебного разбирательства в общем порядке, если удостоверится, что: обвиняемый осознает характер и последствия заявленного им ходатайства; ходатайство было заявлено добровольно и после проведения консультаций с защитником. Если государственный либо частный обвинитель и (или) потерпевший возражают против заявленного обвиняемым ходатайства, то уголовное дело рассматривается в общем порядке и комментируемые положения [ч. 5 ст. 62 УК](#) применению не подлежат.

Если судья придет к выводу, что обвинение, с которым согласился подсудимый, обоснованно, подтверждается доказательствами, собранными по уголовному делу, то он постановляет обвинительный приговор и назначает подсудимому наказание, которое не может

превышать две трети максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление.

8. В связи с дополнением комментируемой статьи [частью 5](#) возник вопрос о допустимости применения совокупности правил, установленных в [ч. ч. 1 и 5 данной статьи](#) (2/3 от 2/3). Президиум Верховного Суда РФ 27.06.2012 утвердил "[Ответы](#) на вопросы, поступившие из судов, по применению федеральных законов от 7 марта 2011 года N 26-ФЗ "О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации" и от 7 декабря 2011 года N 420-ФЗ "О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации", где официально разъяснил, что в указанном случае необходимо применение совокупности правил смягчения наказания, первое из которых связано с материально-правовой льготой, а второе - с процессуальной (формой судопроизводства). [Части 1 и 5 ст. 62 УК](#) не являются взаимоисключающими, в них речь идет о самостоятельных основаниях, которые могут применяться независимо друг от друга (в отличие от [ч. 2 ст. 62 УК](#), которая выступает специальной нормой по отношению к [ч. 1 ст. 62 УК](#)).

Статья 63. Обстоятельства, отягчающие наказание

Комментарий к [статье 63](#)

1. Согласно [части первой комментируемой статьи](#) обстоятельствами, отягчающими наказание, признаются такие прямо указанные в ней характеристики (свойства) преступления и совершившего его лица, которые ввиду своего существенного значения свидетельствуют о повышенной степени общественной опасности уголовно наказуемого деяния и личности виновного. Их учет позволяет суду назначить лицу, привлекаемому к уголовной ответственности, наказание более строгого вида или избрать наказание ближе к высшему пределу санкции, предусмотренной за совершение соответствующего преступления, и таким образом обеспечить дифференциацию уголовной ответственности и индивидуализацию средств уголовно-правового воздействия на лиц, виновных в совершении преступления.

Перечень отягчающих обстоятельств, содержащихся в уголовном законодательстве, является исчерпывающим, и при назначении наказания суды не могут признать отягчающими никакие другие обстоятельства.

2. Рецидив преступлений позволяет сделать вывод об особой криминальной наклонности личности, о ее пренебрежении к закону и правопорядку. О понятии и видах рецидива см. [комментарий к ст. 18 УК](#).

3. Наступление тяжких последствий в результате совершения преступления представляет собой так называемое оценочное понятие; суд в каждом конкретном деле учитывает тяжесть последствий не только в случае, когда они являются обязательным признаком объективной стороны преступления (материальный состав), но и во всех других случаях (формальный, усеченный состав). Не являясь признаком состава преступления, тяжкие последствия, тем не менее должны находиться в причинной связи с совершенным деянием. К тяжким последствиям суд может отнести не только те, которые непосредственно причинены преступлением, но и более отдаленные последствия, которые наступили в результате деяния, при условии предвидения их виновным. Это прямо предусмотрено принципом вины, сформулированным в [ст. 5 УК](#). Являются ли последствия тяжкими, суд решает с учетом обстоятельств дела: важности объекта посягательства; величины причиненного вреда (здоровью или имуществу); наступлением увечья или смерти человека (одного или нескольких) и т.д.

4. Совершение преступления в составе группы лиц, группы лиц по предварительному сговору, организованной группы или преступного сообщества существенно повышают степень опасности и деяния и лиц, участвующих в его совершении. В указанном [пункте](#) обозначены формы соучастия (см. [комментарий к ст. 35 УК](#)).

5. Лицо, играющее особо активную роль в совершении преступления, чаще всего является организатором ([ч. 3 ст. 33 УК](#)) или наиболее активным исполнителем преступления ([ч. 2 ст. 33](#)

УК), который проявляет особую настойчивость и изобретательность при его совершении.

6. Привлечение к совершению преступления лиц, которые страдают психическими расстройствами либо находятся в состоянии опьянения, а также лиц, не достигших возраста, с которого наступает уголовная ответственность, свидетельствуют о высокой общественной опасности виновного, который, зная о недугах того или иного лица, сознательно вовлекает его в совершение преступления. Мотивы таких действий могут быть самыми разнообразными: стремление уйти от уголовной ответственности, получить выгоду, активно не участвуя в преступлении, "прикрыться" данными лицами и т.п. Необходимым признаком в подобных случаях является сознание субъекта, что он использует указанных в законе лиц и желает этого.

7. В соответствии с Федеральным [законом](#) от 24 июля 2007 г. N 211-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с совершенствованием государственного управления в области противодействия экстремизму" введена новая редакция [п. "е" ч. 1 ст. 63 УК](#), включающая только мотив политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы; во-вторых, мотив мести за правомерные действия других лиц, а также цель сокрытия другого преступления или облегчение его совершения включены в самостоятельное обстоятельство, выделенное в [п. "е.1"](#). Кроме этого, в УК РФ внесен ряд дополнений и изменений, касающихся совершения различных преступлений по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы ([ч. 2 ст. 105, ч. 2 ст. 111, ч. 2 ст. 112, ч. 2 ст. 115, ч. 2 ст. 116, ч. 2 ст. 117](#) и др.). Данное решение призвано развивать конституционные установления о недопустимости любых форм ограничения прав граждан по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности, а также разжигания социальной, расовой, национальной и религиозной розни ([статьи 13, 19 Конституции РФ](#)). По этой причине в целом следует согласиться с законодателем в принятии такого решения, вместе с тем следует заметить, что мотивы политической, идеологической ненависти или вражды являются весьма оценочными понятиями с исторически изменчивым содержанием, связанным с соперничеством на выборах, при выработке экономического и политического курса. Такой же неопределенностью, допускающей слишком широкое толкование, страдает и мотив вражды в отношении какой-либо социальной группы. В связи с этим желательно легальное или судебное толкование содержания названных мотивов.

Указанные мотивы представляют собой внутренние побуждения лица, в силу которых лицо решает совершить преступление, и заключаются в крайне негативном отношении виновного к сторонникам других политических сил, идеологических и религиозных убеждений, а также к представителям определенной расы, национальности или социальной группы.

Цель скрыть другое преступление ([п. "е.1"](#)) охватывает случаи, когда виновный путем совершения одного преступления стремится скрыть как ранее совершенное преступление, так и преступление, совершение которого планируется в будущем. Не исключается применение данного пункта к случаям, когда целью совершения преступления явилось стремление скрыть преступление, совершенное другим лицом.

8. Совершение преступления в отношении лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга подчеркивает желание виновного прекратить деятельность по выполнению служебного или общественного долга либо отомстить за нее или запугать потерпевшего. Близкими могут быть не только родственники, но и другие лица. Здесь важно то, что виновный, совершая преступление в отношении этих лиц, рассчитывает повлиять (или воспрепятствовать) на служебную деятельность или выполнение общественного долга либо отомстить за такую деятельность.

9. Совершение преступления 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, характеризуется следующими особенностями: виновный заранее осведомлен о беременности жертвы и при этом не имеет значения стадия беременности потерпевшей; виновный представляет особую опасность,

посягая на человека, который не может противостоять ему в силу возраста или беспомощности либо в силу того, что находится в зависимом от него положении; малолетними признаются лица, не достигшие 14-летнего возраста, а престарелыми - лица, достигшие пенсионного возраста, если в силу старости они не могут оказать сопротивление преступнику. Лицами, находящимися в беспомощном состоянии, признаются тяжело больные, спящие, потерявшие сознание или по иной причине физически неспособные сопротивляться преступнику.

10. Обычно с применением таких способов, как особая жестокость, садизм, издевательство, мучения для потерпевшего, совершаются преступления против личности, разбойные нападения, вымогательство, хулиганство, превышение служебных полномочий и т.д. Под особой жестокостью понимается такой способ совершения преступления, который причиняет потерпевшему физические мучения или страдания. Такого рода страдания могут причиняться близким потерпевшему лицам, которые присутствуют на месте преступления, когда виновный сознает, что причиняет им особые страдания. Под садизмом понимается ненормальная страсть к жестокости, наслаждение чужими страданиями. Распространенным видом садизма является половое извращение, при котором удовлетворение достигается при условии причинения партнеру морального или физического страдания. Издевательство над потерпевшим имеет место тогда, когда действия виновного совершены в грубой циничной форме и направлены на причинение потерпевшему нравственных, психических страданий, унижающих его человеческое достоинство.

Применяя данное отягчающее обстоятельство, суды обязаны установить, что виновный сознавал, что использует особо жестокий способ, садизм, издевательство или мучения в отношении потерпевшего, предвидел возможность или неизбежность наступления общественно опасных последствий, и желал их наступления.

11. Совершение преступления с использованием оружия, боевых припасов, взрывчатых веществ, взрывных или имитирующих их устройств, специально изготовленных технических средств, наркотических средств, психотропных, сильнодействующих, ядовитых и радиоактивных веществ, лекарственных и иных химико-фармакологических препаратов, а также с применением физического или психического принуждения отягчает ответственность, поскольку для совершения преступления избирается способ, создающий повышенную опасность не только для лиц, в отношении которых оно совершается, но и для многих других. Вопрос о понятии физического и психического принуждения изложен при анализе [п. "е" ч. 1 ст. 61 УК](#).

12. Совершение преступления в условиях чрезвычайного положения, стихийного или иного общественного бедствия, а также при массовых беспорядках характеризует виновного с весьма отрицательной стороны. Он использует создавшуюся негативную ситуацию для совершения преступлений.

13. Совершение преступления с использованием доверия, оказанного виновному в силу его служебного положения или договора, подрывает доверие граждан к государственной и иной общественно-полезной службе, а также к отношениям, которые основаны на договорном праве.

14. Совершение преступления с использованием форменной одежды или документов представителя власти существенно повышает степень опасности деяния и личности преступника. Данное обстоятельство способно существенно облегчить совершение преступления и в то же время подрывает авторитет органов власти. Использование форменной одежды или документов представителя власти является обстоятельством, отягчающим наказание, независимо от того, на каком основании, законном или незаконном, оно происходило.

15. В соответствии с [ч. 1 ст. 10](#) Федерального закона от 30.11.2011 N 342-ФЗ "О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" сотрудник органов внутренних дел - гражданин, который взял на себя обязательства по прохождению федеральной государственной службы в органах внутренних дел в должности рядового или начальствующего состава и которому в установленном порядке присвоено специальное звание рядового или начальствующего состава. В соответствии с [Указом](#) Президента РФ от 01.03.2011 N 248 "Вопросы Министерства внутренних дел Российской Федерации" (в ред. от 12.07.2012) в состав органов внутренних дел входят:

центральный аппарат МВД России (за исключением Главного командования внутренних войск МВД России), территориальные органы МВД России, образовательные учреждения, научно-исследовательские, медико-санитарные и санаторно-курортные организации системы МВД России, окружные управления материально-технического снабжения системы МВД России, представительства МВД России за рубежом, а также иные организации и подразделения, созданные для выполнения задач и осуществления полномочий, возложенных на органы внутренних дел. Наличие у лица, совершившего преступление, статуса сотрудника органов внутренних дел подлежит учету в качестве отягчающего обстоятельства только в случае совершения преступления с прямым или косвенным умыслом.

Как разъяснил Конституционный Суд РФ в [Определении](#) от 08.12.2011 N 1623-О-О "По запросу Лабитнангского городского суда Ямало-Ненецкого автономного округа о проверке конституционности пункта "о" части первой статьи 63 Уголовного кодекса Российской Федерации", совершение сотрудниками органов внутренних дел, на которых возложена исключительная по своему объему и характеру - даже в сравнении с сотрудниками иных правоохранительных органов - ответственность по защите жизни и здоровья граждан, противодействию преступности и охране общественного порядка, умышленного преступления свидетельствует об их осознанном, вопреки профессиональному долгу и принятой присяге, противопоставлении себя целям и задачам деятельности полиции, что способствует формированию негативного отношения к органам внутренних дел и институтам государственной власти в целом, деформирует нравственные основания взаимодействия личности, общества и государства, подрывает уважение к закону и необходимости его безусловного соблюдения и, как следствие, предполагает допустимость поиска законодателем наиболее адекватных мер уголовно-правового реагирования на подобного рода преступные деяния, в том числе при определении общих начал назначения уголовного наказания. Соответственно, отнесение к числу обстоятельств, отягчающих наказание, совершения умышленного преступления сотрудником органа внутренних дел не выходит за рамки полномочий федерального законодателя, обладающего значительным усмотрением при определении содержания и приоритетов проводимой в условиях конкретной социально-экономической ситуации уголовной политики, и не может расцениваться как противоречащее конституционному принципу равенства всех перед законом, так как оно объективно обусловлено повышенной степенью общественной опасности таких преступных деяний и их последствий и направлено на обеспечение в соответствии с принципом справедливости дифференциации уголовной ответственности и наказания.

16. В соответствии с [пунктом "н" комментируемой статьи](#) отягчающим наказанием обстоятельством является совершение преступления в отношении лица, не достигшего 18 лет, родителем, иным лицом, которое в силу закона ответственно за воспитание, а также педагогом или другим работником образовательного, воспитательного, лечебного либо иного учреждения, обязанным осуществлять надзор за несовершеннолетним лицом. Усиление ответственности в данном случае обосновывается использованием виновным при совершении преступления состояния зависимости несовершеннолетнего потерпевшего в силу наличия у виновного определенных полномочий, связанных с выполнением воспитательных или надзорных функций.

17. В соответствии с [ч. 2 комментируемой статьи](#) при назначении наказания нельзя учитывать отягчающее обстоятельство, если оно рассматривалось как квалифицирующий или особо квалифицирующий признак состава преступления. Таким образом, закреплено положение, имеющее целью не допустить двойной учет одних и тех же обстоятельств при конструировании состава преступления и санкций за него, с одной стороны, и назначении наказания - с другой.

Статья 63.1. Назначение наказания в случае нарушения досудебного соглашения о сотрудничестве

Комментарий к [статье 63.1](#)

Досудебное соглашение о сотрудничестве - это соглашение между сторонами обвинения и защиты, в котором указанные стороны согласовывают условия ответственности подозреваемого или обвиняемого в зависимости от его действий после возбуждения уголовного дела или

предъявления обвинения (п. 61 ст. 5 УПК РФ). Об условии назначения наказания лицу, заключившему досудебное соглашение о сотрудничестве, см. [комментарий к ч. 2 ст. 62 УК](#).

Умышленное сообщение лицом, заключившим досудебное соглашение о сотрудничестве, ложных сведений или сокрытие от следователя либо прокурора каких-либо иных существенных обстоятельств совершения преступления влечет невозможность смягчения наказания на основании положений [частей 2, 3, 4 ст. 62 УК](#), касающихся срока и размера наказания, и [статьи 64 УК](#); наказание назначается в общем порядке. В соответствии со [ст. 317.8 УПК РФ](#), если данные обстоятельства будут выявлены после назначения подсудимому наказания, то приговор подлежит пересмотру в порядке, установленном [разделом XV УПК РФ](#).

Статья 64. Назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление

Комментарий к [статье 64](#)

1. При наличии смягчающих обстоятельств, признаваемых судом исключительными, уголовное право предусматривает случаи, когда может быть назначено более мягкое наказание, чем предусмотрено за совершенное преступление. При этом суд может назначить виновному наказание, как ниже низшего предела, предусмотренного законом за данное преступление, так и перейти к другому, более мягкому виду наказания. Исключительным может быть признано обстоятельство, которое резко снижает степень общественной опасности совершенного преступления (например, совершение преступления беременной женщиной в отношении мужа, вызванного его неправомерным действием).

2. Правильным основанием назначения такого наказания являются исключительные обстоятельства, связанные: а) с целями и мотивами преступления; б) с ролью виновного, его поведением во время или после совершения преступления; в) с учетом обстоятельств, существенно уменьшающих степень общественной опасности преступления; г) с активным содействием участника группового преступления раскрытию этого преступления.

При изучении исключительных обстоятельств серьезное внимание должно быть уделено и другим обстоятельствам, существенно уменьшающим степень общественной опасности преступления. Судебная практика справедливо признает исключительными совокупность смягчающих обстоятельств при отсутствии отягчающих, причем исключительными могут признаваться как предусмотренные законом смягчающие обстоятельства (см. [комментарий к ст. 61 УК](#)), так и не предусмотренные, например случайное совершение преступления, безупречное прошлое поведение на работе и в быту, нахождение на иждивении престарелых родителей и т.д.

Как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ в [Постановлении](#) от 28.06.2012 N 16 "О практике применения судами особого порядка судебного разбирательства уголовных дел при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве", в случае установления исключительных обстоятельств, а равно при активном содействии подсудимого раскрытию группового преступления суд вправе применить положения [статьи 64 УК](#), в том числе при наличии отягчающих обстоятельств.

3. Исключительными могут быть признаны как отдельные смягчающие обстоятельства, так и совокупность таких обстоятельств ([ч. 2 ст. 64 УК РФ](#)).

При назначении в соответствии с комментируемой статьей более мягкого наказания суд, обосновывая в описательно-мотивировочной части приговора свое решение, должен указать, какие именно смягчающие наказание обстоятельства либо их совокупность признаны исключительными и существенно уменьшающими степень общественной опасности преступления.

4. При назначении наказания конкретному лицу с учетом исключительных обстоятельств у суда есть три варианта, из которых суд должен выбрать только один. Во-первых, наказание может быть назначено ниже низшего предела, предусмотренного соответствующей статьей [Особенной части УК](#). Закон не указывает на ограничение в его применении, поэтому наказание более мягкое,

чем предусмотрено законом, может быть назначено лицу, совершившему любое преступление. Однако назначенное наказание не может быть меньше нижнего предела, определенного для соответствующих видов наказаний в статьях [Общей части](#) УК (например, определенный осужденному срок лишения свободы в соответствии со [статьей 56](#) УК не должен быть менее двух месяцев). Во-вторых, суд может назначить более мягкий вид наказания по сравнению с теми, которые предусмотрены санкцией, иными словами, назначить наказание, санкцией не предусмотренное. И, в-третьих, суд может не применить дополнительный вид наказания, предусмотренного в санкции статьи. Следует заметить, что комментируемая [статья](#) не предусматривает возможность определения более мягкого вида режима исправительного учреждения, чем тот, который установлен [статьей 58](#) УК для отбывания наказания в виде лишения свободы.

Статья 65. Назначение наказания при вердикте присяжных заседателей о снисхождении

Комментарий к [статье 65](#)

1. При назначении наказания лицу, признанному присяжными заседателями виновным в совершении преступления, необходимо руководствоваться общими началами назначения наказания с соблюдением положений, предусмотренных комментируемой [статьей](#). Существенное значение для уяснения содержания комментируемой статьи имеют разъяснения, данные в [Постановлении](#) Пленума Верховного Суда РФ от 11.01.2007 N 2 "О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания" (в ред. от 29.10.2009).

В соответствии с [частью 1 комментируемой статьи](#) признание лица присяжными заседателями виновным в совершении преступления, но заслуживающим снисхождения, является основанием обязательного смягчения наказания путем ограничения верхнего предела назначаемого наказания двумя третями от максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление. При этом лицу, совершившему преступление, за которое предусмотрена возможность назначения смертной казни или пожизненного лишения свободы, но на основании вердикта присяжных заседателей заслуживающему снисхождения, указанные виды наказаний не применяются. В таких случаях председательствующий с учетом характера совершенного преступления, личности виновного и иных обстоятельств дела назначает наказание в виде лишения свободы на определенный срок (см. [комментарий к ст. 56](#) УК) в пределах санкции соответствующей статьи [Особенной части](#) УК, в том числе более двух третей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление.

При вердикте присяжных заседателей о снисхождении к лицу, совершившему преступление, за которое предусмотрены альтернативные виды наказаний, только наиболее строгий вид наказания не может превышать двух третей его максимального срока или размера, а менее строгие виды наказаний могут назначаться в пределах санкции соответствующей статьи [Особенной части](#) УК.

Правила [ст. 65](#) УК на назначение дополнительного наказания не распространяются, а само дополнительное наказание назначается в пределах, указанных в санкции соответствующей статьи [Особенной части](#) УК.

2. Правила, предусмотренные [частью 1 комментируемой статьи](#), при назначении наказания по совокупности преступлений распространяются только на те из них, по которым присяжными заседателями вынесен вердикт о снисхождении, а окончательное наказание назначается в порядке, предусмотренном [статьей 69](#) УК.

При назначении наказания за приготовление к преступлению или за покушение на преступление при вердикте присяжных заседателей о снисхождении в силу [ст. 66](#) УК следует исчислять две трети от максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за неоконченное преступление (то есть две трети от одной второй - за приготовление и две трети от трех четвертей - за покушение).

3. В [ч. 4 комментируемой статьи](#) предусмотрено, что при назначении наказания лицу, признанному вердиктом присяжных заседателей виновным, но заслуживающим снисхождения, обстоятельства, отягчающие наказание, не учитываются.

Статья 66. Назначение наказания за неоконченное преступление

Комментарий к [статье 66](#)

1. Неоконченным преступлением признается приготовление к преступлению и покушение на преступление. Эти стадии имеют различную криминальную сущность, поэтому наказание в этом случае также должно быть дифференцированным.

2. Обстоятельства, в силу которых преступление не было доведено до конца, учитываемые при назначении наказания за неоконченное преступление, могут быть самые разные. Главное заключается в том, что виновный не совершил всех тех действий, которые, по его убеждению, были необходимы для окончания преступления. Данные обстоятельства не зависят от воли виновного, но тем не менее не могут не учитываться при назначении наказания.

3. Смягчение наказания за приготовление и покушение вызвано тем, что они обладают меньшей общественной опасностью, чем оконченные преступления. Приготовление менее опасно, чем покушение. УК учитывает эти обстоятельства, во-первых, устанавливая уголовную ответственность за приготовление только к тяжкому или особо тяжкому преступлению ([ч. 2 ст. 30 УК](#)), во-вторых, снижая верхний предел наиболее строгого наказания за приготовление, чем за покушение ([ч. ч. 2 и 3 ст. 66 УК](#)).

Статья 67. Назначение наказания за преступление, совершенное в соучастии

Комментарий к [статье 67](#)

1. Признавая высокую общественную опасность соучастия, законодатель выделил самостоятельную [статью](#), посвященную наказаниям за подобные деяния. Совершение преступления группой лиц, группой лиц по предварительному сговору, организованной группой или преступным сообществом влечет более строгое наказание на основании и в пределах, установленных [УК](#).

2. В соответствии с [ч. 1 ст. 67 УК](#) при назначении наказания за преступление, совершенное в соучастии, учитываются: а) характер и степень фактического участия лица в его совершении; б) значение этого участия для достижения цели преступления; в) его влияние на характер и размер причиненного или возможного вреда. Наказание соучастнику независимо от формы и вида соучастия назначается в пределах санкции соответствующей статьи [Особенной части УК](#), по которой квалифицированы его действия. Таким образом, требования, изложенные в [ст. 67 УК](#), по существу конкретизируют общие начала назначения наказания применительно к виновному лицу, участвующему в групповом преступлении.

Характер фактического участия лица в совершении преступления определяется ролью: организатор, подстрекатель, исполнитель (соисполнитель), пособник. По общему правилу, организаторам, исполнителям, подстрекателям назначается более строгое наказание, чем пособникам. Однако здесь все зависит от конкретных обстоятельств: второстепенный соучастник может оказаться более опасным.

Степень фактического участия лица в совершении преступления, ее влияние на характер и размер причиненного или возможного вреда зависят не только от роли соучастника (кем он выступает), но и от активности в исполнении своих противоправных функций.

3. [Часть 2 комментируемой статьи](#) содержит уточнение общего положения индивидуализации наказания, касающегося учета смягчающих и отягчающих ответственность обстоятельств. Она указывает, что эти обстоятельства, относящиеся к личности одного из соучастников, только ему при назначении наказания и учитываются.

Влияние этих обстоятельств на степень общественной опасности личности проявляется в том, что каждое из них свидетельствует о большей или меньшей вероятности совершения виновным нового преступления в будущем. Все они влияют на содержание, глубину и стойкость отрицательных черт личности или сказываются на уровне общественной опасности преступления, в том числе совершенного совместно несколькими лицами. Именно этим обосновывается то, что смягчающие и отягчающие обстоятельства, связанные с личностью отдельного соучастника, не могут учитываться при назначении наказания другим соучастникам.

Статья 68. Назначение наказания при рецидиве преступлений

Комментарий к [статье 68](#)

1. Комментируемая [статья](#) раскрывает порядок назначения наказания при рецидиве, опасном рецидиве и особо опасном рецидиве (понятие указанных видов рецидива дается в [ст. 18 УК](#)), а также перечисляет (в [ч. 1](#)) обстоятельства, которые следует учитывать, назначая наказание при рецидиве.

2. Наличие любого вида рецидива в соответствии с принципом справедливости ([ст. 6 УК](#)) влечет усиление наказания в форме повышения минимального предела назначаемого наказания: срок наказания не может составлять менее одной трети части срока наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление. Если одна третья часть составляет менее минимального размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за конкретное преступление, то наказание должно быть назначено не ниже минимального размера этого вида наказания, предусмотренного [Общей частью УК](#). Если совершенное преступление является неоконченным, то в случае рецидива при определении максимального срока наиболее строгого наказания следует исходить из максимального срока наказания, который может быть назначен с учетом требований [статьи 66 УК](#).

3. Реформа уголовного законодательства 2003 г. усилила гуманистические начала уголовного законодательства. В [ч. 3 комментируемой статьи](#) установлены особые обстоятельства, согласно которым за любой вид рецидива преступлений может быть назначено наказание и менее одной третьей части максимального размера. Это возможно при установлении смягчающих обстоятельств. Более того, наличие исключительных обстоятельств дает право суду назначить наказание ниже низшего предела. Такое решение законодателя, на наш взгляд, не в полной мере соответствует принципам справедливости и дифференциации ответственности.

4. При признании лица виновным в совершении нескольких преступлений при любом виде рецидива наказание за каждое из них должно назначаться исходя из правил, установленных комментируемой [статьей](#), а по совокупности преступлений или совокупности приговоров - в соответствии со [статьей 69](#) или [статьей 70 УК](#).

Статья 69. Назначение наказания по совокупности преступлений

Комментарий к [статье 69](#)

1. О понятии совокупности преступлений и ее разновидностях (реальной и идеальной) см. [комментарий к ст. 17 УК](#).

2. Первым этапом назначения наказания в случае совокупности преступлений является назначение наказания за каждое из преступлений, входящих в совокупность.

3. Вторым этапом назначения наказания по совокупности преступлений является назначение окончательного наказания. Если совокупность преступлений включает деяния только небольшой или средней тяжести, либо приготовление к тяжкому или особо тяжкому преступлению, либо покушение на тяжкое или особо тяжкое преступление (см. [статьи 15 и 30 УК](#)), суд назначает окончательное наказание, руководствуясь одним из трех содержащихся в законе правил: а) путем поглощения менее строгого наказания более строгим; б) путем частичного сложения; в) путем полного сложения назначенных наказаний. При этом окончательное наказание не может

превышать более чем наполовину максимального наказания, предусмотренного за наиболее тяжкое из совершенных преступлений.

Закон не уточняет, когда должно применяться правило поглощения менее строгого наказания более строгим, а когда - правило частичного или полного сложения наказаний, отдавая решение этого вопроса на усмотрение суда. При этом, как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ в п. 21 Постановления от 23.12.2008 N 28 "О применении норм Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации, регулирующих производство в судах апелляционной и кассационной инстанций" (в ред. от 09.02.2012), при переквалификации содеянного на статью или несколько статей закона, предусматривающих ответственность за менее тяжкие преступления, и назначении наказания по правилам ст. 69 УК суд кассационной инстанции вправе вместо примененных судом первой инстанции принципа поглощения менее строгого наказания более строгим или принципа частичного сложения назначенных наказаний применить принцип полного сложения наказаний при условии, что размер окончательного наказания не превысит размер наказания, назначенного по приговору.

4. Если же совокупность преступлений включает в себя тяжкое или особо тяжкое, то в соответствии с ч. 3 комментируемой статьи окончательное наказание назначается путем частичного или полного сложения наказаний. Окончательное наказание в виде лишения свободы в этом случае не может превышать более чем наполовину максимальный срок наказания в виде лишения свободы, предусмотренный за наиболее тяжкое из совершенных преступлений. Как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ в п. 29 Постановления от 11.01.2007 N 2 "О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания" (в ред. от 29.10.2009), при назначении наказания по совокупности преступлений, за каждое из которых или за некоторые из них предусматривается наказание до двадцати лет лишения свободы, окончательное наказание не может быть более двадцати пяти лет лишения свободы, поскольку указанный срок наказания по совокупности преступлений, за которые предусмотрено наказание в виде лишения свободы, является максимальным (часть 4 статьи 56 УК).

5. Если лицо совершило несколько неоконченных преступлений, то за каждое из них назначается наказание в соответствии со статьей 66 УК. Окончательное наказание при этом не может превышать более чем наполовину максимальный срок или размер наказания, которое может быть назначено по указанным правилам за наиболее тяжкое из совершенных неоконченных преступлений.

6. В соответствии с ч. 4 ст. 69 УК к основному наказанию при совокупности преступлений могут быть присоединены дополнительные виды наказаний. Они тоже назначаются отдельно за преступления, входящие в совокупность, и только затем присоединяются к окончательному наказанию. Дополнительные наказания одинакового вида могут складываться полностью или частично, но в пределах срока (размера), указанного для данного вида наказания статьей Общей части УК. Если дополнительное наказание не назначено ни за одно из преступлений, входящих в совокупность, то оно не может быть назначено и за совокупность преступлений.

7. В соответствии с ч. 5 комментируемой статьи правила назначения наказания по совокупности преступлений действуют и в том случае, если после вынесения судом приговора по делу будет установлено, что осужденный виновен еще и в другом преступлении, совершенном им до вынесения приговора суда по первому делу. В этом случае в окончательное наказание полностью засчитывается наказание, отбытое по первому приговору суда. Если по первому приговору назначенное наказание было заменено более строгим видом наказания, то в окончательное наказание должно быть зачтено как отбытое первоначально назначенное наказание до его замены более строгим видом наказания, так и отбытое наказание более строгого вида. Окончательное наказание во всяком случае должно быть более строгим, нежели наказание, назначенное за любое из преступлений, входящих в совокупность.

Если будет установлено, что осужденный виновен еще и в других преступлениях, одни из которых совершены до, а другие - после вынесения первого приговора, то наказание по второму приговору назначается вначале по совокупности преступлений, совершенных до вынесения первого приговора, после этого - по правилам ч. 5 комментируемой статьи, затем по совокупности

преступлений, совершенных после вынесения первого приговора, и окончательное наказание - по совокупности приговоров (ст. 70 УК).

Статья 70. Назначение наказания по совокупности приговоров

Комментарий к статье 70

1. Этот вид назначения наказания применяется в случаях, когда осужденный после вынесения приговора, но до полного отбытия наказания совершил новое преступление. При этом суд обязан применить принцип частичного или полного сложения наказаний, т.е., назначив наказание за вновь совершенное преступление, полностью или частично присоединить неотбытую часть наказания по предыдущему приговору.

Неотбытым наказанием следует считать весь срок назначенного наказания по предыдущему приговору при условном осуждении; срок, на который осужденный был фактически условно-досрочно освобожден от дальнейшего отбывания наказания; назначенное наказание, которое отсрочено в порядке статей 82 и 82.1 УК.

При совершении лицом нового преступления после провозглашения приговора за предыдущее преступление следует исходить из того, что, поскольку вынесение приговора завершается его публичным провозглашением, правила назначения наказания по совокупности приговоров (ст. 70 УК) применяются и в случае, когда на момент совершения осужденным лицом нового преступления первый приговор не вступил в законную силу (п. 36 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 11.01.2007 N 2 "О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания" (в ред. от 29.10.2009)).

2. Максимальные размеры окончательного наказания определяются в УК в двух вариантах: а) применительно к наказаниям менее строгим, чем лишение свободы; б) к предыдущему наказанию в виде лишения свободы (ч. ч. 2 и 3 комментируемой статьи). Однако окончательное наказание по совокупности приговоров должно быть более жестким, чем назначенное за новое преступление и неотбытая часть наказания, назначенного за ранее совершенное преступление. Вместе с тем окончательное наказание не должно превышать тридцати лет лишения свободы.

3. Неотбытое по предыдущему приговору либо назначенное по новому приговору дополнительное наказание присоединяется к основному наказанию, назначенному по совокупности приговоров. При этом необходимо учитывать правила, установленные ч. 4 ст. 69 УК.

Статья 71. Порядок определения сроков наказаний при сложении наказаний

Комментарий к статье 71

1. При назначении наказания, в том числе при частичном или полном сложении наказаний, как по совокупности преступлений, так и по совокупности приговоров возникает вопрос о сложении разнообразных видов наказаний. В ст. 71 УК определяется, во-первых, какие виды наказаний можно складывать, во-вторых, каков порядок такого сложения. В ч. 2 данной статьи изложены основные меры наказания, которые не складываются, а исполняются самостоятельно.

Статья 72. Исчисление сроков наказаний и зачет наказания

Комментарий к статье 72

1. Указание комментируемой статьи о том, что сроки лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, исправительных работ, ограничения по военной службе, ограничения свободы, принудительных работ, ареста, содержания в дисциплинарной воинской части, лишения свободы исчисляются в месяцах и годах, а обязательных работ - в часах, означает, что срок этих наказаний не может быть назначен на часть месяца, например лишение свободы на один год и три с половиной месяца. Однако при замене или

сложении этих наказаний, а также при зачете указанные сроки могут исчисляться в днях. При этом с учетом положения [ч. 1 ст. 71 УК](#) двести сорок часов обязательных работ соответствуют одному месяцу лишения свободы или принудительных работ, двум месяцам ограничения свободы, трем месяцам исправительных работ или ограничения по военной службе.

2. Если срок определен в годах, то он оканчивается в последний день истечения года. Например, если по приговору суда в один год срок исчисляется с 14 июня 2013 г., то он оканчивается 13 июня 2014 г. При этом не имеет значения число дней в году (т.е. является ли год високосным).

3. Если срок определен в месяцах, то он оканчивается в последний день истечения месяца. Например, если наказание определено в 4 месяца и его срок начинается с 5 января, то оканчивается он 4 мая. При этом не имеет значения количество дней в каждом месяце.

4. Если срок определен в днях, то должен быть указан час, когда начинается исчисление срока. В этот же час лицо должно быть освобождено.

5. [Часть 3 комментируемой статьи](#) регламентирует правила зачета времени содержания лица под стражей до судебного разбирательства в сроки различных видов назначенного наказания.

6. В [части 4](#) специально оговорен порядок зачета содержания под стражей и отбывания лишения свободы, назначенного приговором суда за преступление, совершенное вне пределов РФ, в случае выдачи лица на основании [ст. 13 УК РФ](#) - день за день.

7. В [части 5 комментируемой статьи](#) закрепляется правило, согласно которому суд смягчает назначенное наказание или полностью освобождает от его отбывания в том случае, если осужденному, содержащемуся под стражей, по приговору назначается наказание в виде штрафа и лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью.

Статья 73. Условное осуждение

Комментарий к [статье 73](#)

1. Условное осуждение следует считать особым случаем назначения наказания, которое осужденному реально не применяется под определенным условием. Оно допускается лишь в отношении лиц, которым назначаются только те виды наказаний, которые перечислены в [части первой комментируемой статьи](#). При этом наказание в виде лишения свободы не может превышать восемь лет.

2. При условном осуждении необходимо в каждом конкретном случае исходить из целей как исправления осужденного, так и профилактики новых преступлений осужденными и иными лицами. Вместе с тем, решая вопрос об условном осуждении, суд должен учитывать общие начала назначения наказания.

3. Закон содержит указание на ряд условий, при которых назначается условное осуждение.

Во-первых, устанавливается испытательный срок, в течение которого условно осужденный должен доказать свое исправление. Пределы такого срока дифференцированы: в случае назначения лишения свободы на срок до одного года и более мягкого вида наказания испытательный срок должен быть менее шести месяцев и не более трех лет, а в случае назначения лишения свободы на срок свыше одного года - не менее шести месяцев и не более пяти лет. При этом испытательный срок исчисляется с момента вступления приговора в законную силу, в этот срок засчитывается время, прошедшее со дня провозглашения приговора. В случае назначения наказания в виде содержания в дисциплинарной воинской части условно испытательный срок устанавливается в пределах оставшегося срока военной службы на день провозглашения приговора.

Во-вторых, учитывая, что назначение условного осуждения должно отвечать целям

исправления условно осужденного, суд возлагает на осужденного исполнение определенных обязанностей, указанных в [части пятой комментируемой статьи](#) (не менять постоянного места жительства, работы, учебы без уведомления специализированного государственного органа, осуществляющего контроль за поведением условно осужденного, не посещать определенные места, пройти курс лечения от алкоголизма, наркомании, токсикомании или венерического заболевания, трудиться (трудоустроиться) либо продолжить обучение в общеобразовательном учреждении). При этом суд обязан учитывать возраст, трудоспособность, а также состояние здоровья осужденного. При необходимости, с учетом личности виновного, его поведения в семье и других обстоятельств на осужденного может быть возложено исполнение и других обязанностей, способствующих его исправлению. В соответствии с [частью 7 комментируемой статьи](#) в течение испытательного срока суд по представлению органа, осуществляющего контроль за поведением условно осужденного, может отменить полностью или частично либо дополнить ранее установленные для условно осужденного обязанности.

При постановлении приговора об условном назначении наказания в виде лишения свободы вид исправительного учреждения не указывается.

4. Учитывая, что в соответствии с [частью четвертой комментируемой статьи](#) при условном осуждении могут быть назначены дополнительные наказания, условным может быть признано лишь основное наказание. Дополнительные наказания приводятся в исполнение реально, о чем должно быть указано в резолютивной части приговора.

5. Контроль за поведением условно осужденных в течение испытательного срока осуществляется уголовно-исполнительными инспекциями по месту жительства условно осужденных, а в отношении условно осужденных военнослужащих - командованием их воинских частей и учреждений в порядке, установленном [разделом 8 УИК РФ](#). К осуществлению контроля за поведением условно осужденных в установленном порядке привлекаются работники соответствующих служб органов внутренних дел.

6. Федеральным [законом](#) от 29.02.2012 N 14-ФЗ комментируемая статья дополнена [примечанием](#), в котором исчерпывающим образом определен перечень преступлений против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших четырнадцатилетнего возраста, что должно учитываться при применении положений [ч. 1 ст. 73, ст. ст. 79, 80, 82 и 97 УК](#).

7. Необходимо отметить, что условное осуждение не исключается и в случаях совершения нескольких преступлений. Если суд придет к выводу о возможности постановления приговора об условном осуждении лица, совершившего два или более преступления, такое решение принимается не за каждое преступление, а при окончательном назначении наказания по совокупности преступлений ([п. 42 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 11.01.2007 N 2 "О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания"](#) (в ред. от 29.10.2009)).

При условном осуждении по второму приговору за преступление, совершенное до провозглашения первого приговора, по которому также было применено условное осуждение, суд в резолютивной части второго приговора должен указать на самостоятельность исполнения указанных приговоров, поскольку испытательный срок, устанавливаемый при условном осуждении, не является наказанием и не может быть ни поглощен более длительным испытательным сроком, ни частично или полностью сложен.

8. При отсутствии нарушений со стороны осужденного предписаний, установленных судом, по истечении испытательного срока судимость погашается на основании [п. "а" ч. 3 ст. 86 УК](#).

9. Федеральным [законом](#) от 16 октября 2012 г. N 172-ФЗ в данную [статью](#) внесены существенные дополнения о случаях, при которых исключено назначение условного осуждения. Оно не может быть назначено: осужденным за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших четырнадцатилетнего возраста ([ст. ст. 131 - 135, 240, 241, 242.1 и 242.2 УК](#)); осужденным, совершившим тяжкое или особо тяжкое преступление в течение испытательного срока при условном осуждении, назначенном за совершение умышленного

преступления, либо в течение неотбытой части наказания, назначенного за совершение умышленного преступления, при условно-досрочном освобождении; лицам при совершении преступления, признанного опасным или особо опасным рецидивом.

Статья 74. Отмена условного осуждения или продление испытательного срока

Комментарий к [статье 74](#)

1. Комментируемая [статья](#) закрепляет условия досрочной отмены условного осуждения в качестве поощрения, а также предусматривает основания для продления испытательного срока и отмены условного осуждения.

2. По смыслу [части первой комментируемой статьи](#), по истечении не менее половины установленного испытательного срока условное осуждение может быть отменено со снятием с осужденного судимости, если до истечения испытательного срока условно осужденный своим поведением доказал свое исправление.

Из буквального толкования комментируемого положения следует, что такое решение суд может принять только по представлению органа, осуществляющего контроль за поведением условно осужденного (уголовно-исполнительной инспекции). Однако Конституционный Суд РФ разъяснил, что положения [ч. 1 ст. 74 УК](#) в ее конституционно-правовом истолковании, вытекающем из сохраняющего свою силу [Постановления Конституционного Суда РФ от 26.11.2002 N 16-П](#), не препятствуют условно осужденному обращаться в суд с ходатайством об отмене условного осуждения и снятии судимости и предполагают обязанность суда рассмотреть это ходатайство по существу, независимо от наличия представления органа, осуществляющего контроль за поведением условно осужденного, по данному вопросу ([Определение Конституционного Суда РФ от 04.11.2004 N 342-О](#)).

3. Продление испытательного срока предусмотрено в [ч. 2 комментируемой статьи](#) и может быть применено судом по представлению уголовно-исполнительной инспекции, если условно осужденный уклонился от исполнения возложенных на него судом обязанностей или совершил нарушение общественного порядка, за которое он был привлечен к административной ответственности. При этом в отношении осужденного, которому в силу [ч. 3 ст. 73 УК](#) установлен максимальный испытательный срок, суд, продлевая испытательный срок, с учетом поведения осужденного и других данных, характеризующих его личность, может выйти за пределы максимального срока, но не более чем на один год ([п. 46 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 11.01.2007 N 2 "О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания"](#) (в ред. от 29.10.2009)).

4. В соответствии с [ч. 3 комментируемой статьи](#) суд вправе по представлению органа, осуществляющего контроль за поведением условно осужденного, принять решение об отмене условного осуждения и исполнении приговора в части наказания, если условно осужденный в течение испытательного срока систематически нарушал общественный порядок, за что привлекался к административной ответственности, систематически не исполнял возложенные на него судом обязанности либо скрылся от контроля. При этом в соответствии со [ст. 190 УИК РФ](#) систематическим нарушением общественного порядка является совершение условно осужденным в течение одного года двух и более нарушений общественного порядка, за которые он привлекался к административной ответственности; систематическим неисполнением обязанностей является совершение запрещенных или невыполнение предписанных условно осужденному действий более двух раз в течение одного года либо продолжительное (более 30 дней) неисполнение обязанностей, возложенных на него судом; скрывающимся от контроля признается условно осужденный, место нахождения которого не установлено в течение более 30 дней.

Вопрос об отмене условного осуждения разрешается в присутствии лица, в отношении которого принимается такое решение, за исключением случая, когда подтверждено, что условно осужденный скрылся от контроля.

5. При решении вопроса о возможности отмены или сохранения условного осуждения в

отношении лица, совершившего в период испытательного срока новое преступление по неосторожности либо умышленное преступление небольшой или средней тяжести, необходимо учитывать характер и степень общественной опасности первого и второго преступлений, а также данные о личности осужденного и его поведении во время испытательного срока. При необходимости для выяснения таких данных в судебное заседание может быть вызван представитель органа, осуществляющего контроль за поведением условно осужденного. Установив, что условно осужденный в период испытательного срока вел себя отрицательно, не выполнял возложенных на него обязанностей, нарушал общественный порядок и т.п., суд в силу [ч. 4 статьи 74 УК](#) может отменить условное осуждение с мотивировкой принятого решения и назначить наказание по совокупности приговоров. Вывод о возможности сохранения условного осуждения излагается в описательно-мотивировочной части приговора, а в его резолютивной части указывается на то, что приговор в части условного осуждения по первому приговору исполняется самостоятельно ([п. 47 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 11.01.2007 N 2 "О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания"](#) (в ред. от 29.10.2009)).

6. При совершении в течение испытательного срока нового тяжкого или особо тяжкого преступления условное осуждение должно быть отменено. Наказание в этом случае назначается по правилам совокупности приговоров ([ст. 70](#)) и должно быть реальным.

При отмене условного осуждения и назначении наказания по совокупности приговоров вид исправительного учреждения назначается с учетом тяжести как преступления, совершенного в период испытательного срока, так и преступления, за совершение которого было постановлено о назначении наказания условно ([п. 17 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29.10.2009 N 20 "О некоторых вопросах судебной практики назначения и исполнения уголовного наказания"](#) (в ред. от 23.12.2010)).

7. Положения [ч. 6 комментируемой статьи](#) предписывают применение правил, регламентирующих отмену условного осуждения, установленных для случаев совершения преступления в период испытательного срока ([части 4 и 5 ст. 74 УК](#)), к случаям совершения преступлений до вступления приговора, предусматривающего условное осуждение, в законную силу. В таких случаях судебное разбирательство в отношении нового преступления может состояться только после вступления приговора, предусматривающего условное осуждение, в законную силу.

Раздел IV. ОСВОБОЖДЕНИЕ ОТ УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ И ОТ НАКАЗАНИЯ

Глава 11. ОСВОБОЖДЕНИЕ ОТ УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

Статья 75. Освобождение от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием

Комментарий к [статье 75](#)

1. Основанием освобождения от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием ([ст. 75 УК](#)) является нецелесообразность привлечения к уголовной ответственности лица, которое после совершения преступления позитивными действиями подтвердило свое раскаяние и тем самым утратило опасность для общества.

2. Уголовный закон признает деятельное раскаяние в качестве обстоятельства, освобождающего от уголовной ответственности, только при наличии определенных условий.

3. Во-первых, освобождение от уголовной ответственности по данной [статье УК](#) возможно только для лиц, совершивших преступление **впервые**. Это означает, что данная статья не может применяться к лицам, имеющим судимость, а также состоящим под следствием или судом либо скрывающимся от следствия или суда за ранее совершенное преступление.

Во-вторых, совершенное преступление должно относиться к категории преступлений

небольшой или средней тяжести (ч. ч. 2, 3 ст. 15 УК).

В-третьих, после совершения преступления лицо должно проявить **деятельное раскаяние**, т.е. совершить какие-либо активные позитивные действия, примерный перечень которых приводится в законе.

4. К таким действиям относится прежде всего явка с повинной. Под ней понимается добровольное обращение лица к компетентным органам (в органы дознания, следствия, прокуратуры или суда) с чистосердечным признанием о совершенном или готовящемся им преступлении.

5. Способствование раскрытию и расследованию преступления заключается в стремлении лица, совершившего преступление, своими действиями оказать помощь правоохранительным органам в установлении истины по уголовному делу.

Оно может состоять в изобличении других участников преступления, в указании места его совершения, в выдаче орудий и средств совершения преступления и в иных подобных действиях.

6. Возмещение причиненного ущерба состоит в добровольном восстановлении причиненного имущественного вреда в денежном или ином выражении, достаточном для возмещения убытков, понесенных потерпевшим в результате преступления.

7. Заглаживание причиненного преступлением вреда иным образом может выражаться в самых различных действиях: устранение своим трудом разрушений и повреждений; предоставление равноценного предмета вместо уничтоженного; заглаживание причиненного морального вреда и т.п.

8. При совершении лицом преступления иной категории (тяжкого или особо тяжкого) оно может быть освобождено от уголовной ответственности только в случаях, специально предусмотренных соответствующими статьями **Особенной части** Уголовного кодекса (ч. 2 ст. 75 УК).

Статья 76. Освобождение от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим

Комментарий к [статье 76](#)

1. По действующему уголовному закону примирение с потерпевшим рассматривается как один из самостоятельных видов освобождения от уголовной ответственности (ст. 76 УК). Для применения данной статьи УК необходимы четыре условия, два из которых идентичны рассмотренным применительно к ч. 1 ст. 75 УК.

2. Во-первых, преступление должно быть совершено виновным **впервые**.

Во-вторых, совершенное деяние относится к категории преступлений **небольшой или средней тяжести (ч. ч. 2, 3 ст. 15 УК)**.

В-третьих, должно состояться **примирение** лица, совершившего преступление, с потерпевшим. Примирение означает отказ от просьбы привлечь виновного к уголовной ответственности или просьбу прекратить уголовное дело, возбужденное по его заявлению. Факт примирения должен быть оформлен соответствующим процессуальным протоколом.

В-четвертых, лицо, совершившее преступление, должно **загладить причиненный потерпевшему вред**.

3. Перечисленные условия в совокупности образуют основания для освобождения лица, совершившего преступление, от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим.

4. Решение о прекращении уголовного дела (или отказ в его возбуждении) в связи с примирением лица, совершившего преступление, с потерпевшим может быть принято органом дознания или следователем с согласия прокурора, а также прокурором на любой стадии доследственной проверки или предварительного расследования либо судом (судьей) в любой момент судебного разбирательства, но до удаления суда (судьи) в совещательную комнату для постановления приговора.

Статья 76.1. Освобождение от уголовной ответственности по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности

Комментарий к [статье 76.1](#)

1. В [частях первой и второй комментируемой статьи](#) содержатся два самостоятельных вида освобождения от уголовной ответственности по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности. При этом для каждого вида определены самостоятельные условия, наличие которых является обязательным для применения [ст. 76.1](#) УК РФ.

2. [Часть первая комментируемой статьи](#) применяется при наличии двух условий: 1) лицо впервые совершило преступление, предусмотренное [статьями 198 - 199.1](#) УК РФ и 2) если ущерб, причиненный бюджетной системе Российской Федерации в результате преступления, возмещен в полном объеме.

3. Совершение преступления впервые означает, что либо лицо не совершало ранее преступлений, либо по предыдущему преступлению отсутствуют уголовно правовые последствия (снята или погашена судимость или истекли сроки давности привлечения к уголовной ответственности). Данное основание будет отсутствовать только в тех случаях, когда лицо ранее совершило преступление, предусмотренное [статьями 198 - 199.1](#) УК РФ. Совершение ранее лицом преступлений, предусмотренных иными [статьями УК РФ](#), не является препятствием применения [ч. 1 ст. 76.1](#) УК РФ.

4. Содержание понятия ущерба, причиненного бюджетной системе Российской Федерации в результате преступлений, предусмотренных [статьями 198 - 199.1](#) УК РФ, раскрывается в [ч. 2 ст. 28.1](#) УПК РФ. В ней установлено, что под возмещением ущерба, причиненного бюджетной системе Российской Федерации, понимается уплата в полном объеме: 1) недоимки в размере, установленном налоговым органом в решении о привлечении к ответственности, вступившем в силу; 2) соответствующих пеней; 3) штрафов в размере, определяемом в соответствии с Налоговым [кодексом](#) Российской Федерации. Также в [ст. 28.1](#) УПК РФ содержится императивное требование, в соответствии с которым ущерб, причиненный бюджетной системе Российской Федерации в результате преступления, должен быть возмещен в полном объеме до назначения судебного заседания.

5. [Часть вторая комментируемой статьи](#) применяется при наличии следующих условий.

Во-первых, лицо впервые совершило какое-либо преступление из перечня, закрепленного в [ч. 2 данной статьи](#). Совершение ранее лицом преступлений, предусмотренных иными [статьями Уголовного кодекса РФ](#), не исключает наличия данного основания.

Во-вторых, после совершения преступления лицо возместило ущерб, причиненный гражданину, организации или государству в результате совершения преступления, и перечислило в федеральный бюджет денежное возмещение в размере пятикратной суммы причиненного ущерба либо перечислило в федеральный бюджет доход, полученный в результате совершения преступления, и денежное возмещение в размере пятикратной суммы дохода, полученного в результате совершения преступления.

6. Освобождение от уголовной ответственности по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности производится независимо от усмотрения органов предварительного расследования или суда.

7. [Часть 5 ст. 28.1](#) УПК РФ устанавливает требование, согласно которому прекращение уголовного преследования по основаниям, предусмотренным [ст. 76.1](#) УК РФ, не допускается, если лицо, в отношении которого прекращается уголовное преследование, против этого возражает. В данном случае производство по уголовному делу продолжается в обычном порядке.

Статья 77. Утратила силу. - Федеральный [закон](#) от 08.12.2003 N 162-ФЗ.

Статья 78. Освобождение от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности

Комментарий к [статье 78](#)

1. Освобождение от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности применяется при наличии двух условий: 1) истечение установленных уголовным законом сроков давности; 2) отсутствие обстоятельств, нарушающих течение этих сроков.

2. По действующему Уголовному [кодексу](#) сроки давности зависят от категории совершенного преступления.

3. В соответствии со [ст. 78](#) УК лицо, совершившее преступление, освобождается от уголовной ответственности, если со дня совершения преступления истекли следующие сроки:

а) 2 года после совершения преступления небольшой тяжести;

б) 6 лет после совершения преступления средней тяжести;

в) 10 лет после совершения тяжкого преступления;

г) 15 лет после совершения особо тяжкого преступления.

4. Уголовный [кодекс](#) РФ устанавливает, что сроки давности исчисляются со дня совершения преступления и до момента вступления приговора в законную силу.

5. В соответствии с [ч. 2 ст. 9](#) УК временем совершения преступления признается время совершения общественно опасного действия (бездействия) независимо от времени наступления последствий. Если преступление не было доведено до конца по причине, не зависящей от воли виновного, то течение сроков давности начинается с момента покушения на преступление или пресечения приготовления к преступлению (тяжкому или особо тяжкому).

6. Определенную особенность представляет исчисление сроков давности привлечения к уголовной ответственности за совершение делящихся и продолжаемых преступлений. При делящихся преступлениях срок давности исчисляется с момента фактического прекращения преступления как по воле виновного, так и по причинам, не зависящим от его воли (задержание, явка с повинной). При совершении продолжаемого преступления срок давности начинает течь с момента совершения виновным последнего преступного акта, являющегося звеном продолжаемого преступления.

7. Конечный момент исчисления сроков давности привлечения к уголовной ответственности - день вступления приговора в законную силу. С этого момента уголовное дело согласно уголовно-процессуальному законодательству не может быть возбуждено, а возбужденное подлежит прекращению на любой стадии уголовного процесса.

8. В случае совершения лицом нового преступления сроки давности по каждому из них исчисляются (текут и истекают) самостоятельно, т.е. увеличение давностных сроков законом не предусмотрено.

9. Однако течение сроков давности приостанавливается, если лицо, совершившее преступление, уклоняется от следствия и суда. Под уклонением от следствия и суда следует понимать любые умышленные действия, совершенные лицом, которое подозревается в

совершении преступления или обвиняется в этом, с целью избежать уголовной ответственности за содеянное (например, перемена места жительства, изменение фамилии, проживание по поддельным документам и т.п.). В этом случае течение сроков давности возобновляется с момента задержания подозреваемого (обвиняемого) или явки его с повинной.

10. Освобождение от уголовной ответственности в связи с истечением срока давности привлечения к уголовной ответственности производится независимо от усмотрения органов предварительного расследования или суда. Иными словами, истечение срока давности образует обязательное основание освобождения от уголовной ответственности по [ст. 78 УК](#). Однако положение меняется, если речь идет о преступлениях, за которые законом предусмотрена возможность назначения смертной казни или пожизненного лишения свободы (таких в Особенной части УК пять - [ст. ст. 105, 277, 295, 317, 357](#)).

11. Вопрос о применении срока давности к лицу, совершившему преступление, наказуемое смертной казнью или пожизненным лишением свободы, решается судом ([ч. 4 ст. 78 УК](#)). Следовательно, в таких случаях истечение срока давности не является обязательным основанием для освобождения от уголовной ответственности. Суд учитывает личность виновного, его поведение после совершения преступления, продолжительность времени, истекшего после события преступления, и другие обстоятельства. При этом если суд не сочтет возможным освободить такое лицо от уголовной ответственности в связи с истечением срока давности, то он не вправе назначить ему наказание в виде смертной казни или пожизненного лишения свободы, а должен назначить лишение свободы на определенный срок.

12. В соответствии с нормами международного права Уголовный кодекс РФ предусматривает исключение из общего правила о применении срока давности привлечения к уголовной ответственности. Согласно [ч. 5 ст. 78 УК](#) срок давности не применяется, если лицом совершено преступление против мира и безопасности человечества, предусмотренное [ст. ст. 353, 356, 357 и 358 УК](#) (планирование, подготовка, развязывание или ведение агрессивной войны; применение запрещенных средств и методов ведения войны; геноцид; экоцид). Поэтому лица, совершившие указанные преступления, могут быть привлечены к уголовной ответственности и осуждены независимо от времени, истекшего с момента совершения такого преступления.

Глава 12. ОСВОБОЖДЕНИЕ ОТ НАКАЗАНИЯ

Статья 79. Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания

Комментарий к [статье 79](#)

1. Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания - один из наиболее распространенных видов освобождения от уголовного наказания, имеющий большое значение в деле исправления осужденных и, следовательно, содействующий борьбе с преступностью. Для правильного применения положений комментируемой [статьи](#) важное значение имеет [Постановление](#) Пленума Верховного Суда РФ от 21.04.2009 N 8 "О судебной практике условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания" (в ред. от 09.02.2012). Условно-досрочное освобождение применяется в отношении лиц, осужденных к лишению свободы, принудительным работам или содержанию в дисциплинарной воинской части. Действующее уголовное законодательство не ограничивает возможность применения условно-досрочного освобождения тяжестью совершенного лицом преступления либо наличием рецидива. Поэтому данный вид освобождения от уголовного наказания может применяться не только к лицам, впервые совершившим преступления небольшой или средней тяжести, но и к осужденным за тяжкие и особо тяжкие преступления, в том числе при любом виде рецидива. Условно-досрочное освобождение заключается в избавлении осужденного от отбывания основного вида уголовного наказания до истечения срока, назначенного приговором суда. При этом, как предписывает закон, лицо может быть полностью или частично освобождено от отбывания дополнительного вида наказания.

Применяя условно-досрочное освобождение, суд в соответствии с [ч. 2 комментируемой статьи](#) вправе возложить на осужденного как одну или несколько обязанностей, так и все

обязанности, указанные в [ч. 5 ст. 73](#) УК РФ, а также возложить иные обязанности, способствующие его исправлению.

Неотбытая часть наказания фактически становится для осужденного испытательным сроком. Круг возлагаемых обязанностей устанавливает суд. Так, например, осужденному можно запретить менять постоянное место жительства, работы или учебы без уведомления соответствующего государственного органа, ограничить его в посещении определенных мест (ресторанов, ночных клубов, казино, ипподромов), а при необходимости заставить пройти курс лечения от наркомании, алкоголизма, токсикомании или венерического заболевания. Суд вправе принудить осужденного осуществлять материальную поддержку семьи потерпевшего, что с позиций восстановления социальной справедливости является вполне оправданным. Суд может возложить на осужденного исполнение других обязанностей.

2. Основанием условно-досрочного освобождения является нецелесообразность дальнейшего исполнения наказания ввиду возможности достижения цели исправления без изоляции осужденного от общества. Подобная ситуация возможна лишь в том случае, когда для своего исправления осужденный не нуждается в полном отбывании назначенного судом наказания. Вывод суда о том, что осужденный для своего исправления не нуждается в полном отбывании назначенного судом наказания, должен быть основан на всестороннем учете данных о его поведении за весь период отбывания наказания, а не только за время, непосредственно предшествующее рассмотрению ходатайства или представления. При этом следует учитывать мнение представителя исправительного учреждения и прокурора о наличии либо отсутствии оснований для признания лица не нуждающимся в дальнейшем отбывании наказания. В отношении несовершеннолетнего осужденного судам необходимо учитывать также его отношение к учебе, связи с родственниками в период отбывания наказания и другие обстоятельства, которые могут свидетельствовать об исправлении осужденного.

Как указал Пленум Верховного Суда РФ в [пунктах 6, 7](#) Постановления от 21.04.2009 N 8 "О судебной практике условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания" (в ред. от 09.02.2012), суды не вправе отказать в условно-досрочном освобождении от отбывания наказания по основаниям, не указанным в законе, таким как наличие прежней судимости, мягкость назначенного наказания, непризнание осужденным вины, кратковременность его пребывания в одном из исправительных учреждений и т.д. Взыскания, наложенные на осужденного за весь период отбывания наказания, с учетом характера допущенных нарушений, подлежат оценке судом в совокупности с другими характеризующими его данными. При этом наличие или отсутствие у осужденного взыскания не может служить как препятствием, так и основанием к его условно-досрочному освобождению. В тех случаях, когда вред, причиненный преступлением (материальный ущерб и моральный вред), по гражданскому иску не возмещен в силу таких объективных причин, как инвалидность осужденного или наличие у него заболеваний, препятствующих трудоустройству, невозможность трудоустройства из-за ограниченного количества рабочих мест в колонии и т.д., суд не вправе отказать в условно-досрочном освобождении от отбывания наказания только на этом основании. В то же время установленные факты умышленного уклонения осужденного от возмещения причиненного преступлением вреда (путем сокрытия имущества, доходов, уклонения от работы и т.д.) наряду с другими обстоятельствами могут служить препятствием к условно-досрочному освобождению.

При рассмотрении ходатайства об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания осужденного за преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего, не достигшего четырнадцатилетнего возраста, суд обязан учесть результаты судебно-психиатрической экспертизы в отношении такого осужденного ([ч. 4.1 комментируемой статьи](#)).

3. Формальным условием применения условно-досрочного освобождения является фактическое отбытие осужденным определенного законом срока наказания, назначенного за преступление. Продолжительность такого срока зависит от категории тяжести совершенного преступления, а также от других обстоятельств, указанных в [ч. 3 комментируемой статьи](#). При этом фактически отбытый осужденным срок лишения свободы не может быть менее шести

месяцев. К преступлениям против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших четырнадцатилетнего возраста, относятся преступления, предусмотренные [статьями 131 - 135, 240, 241, 242.1 и 242.2 УК](#), совершенные в отношении несовершеннолетних, не достигших четырнадцатилетнего возраста ([примечание к ст. 73 УК](#)).

В тех случаях, когда наказание осужденному было смягчено актом амнистии или актом помилования либо определением (постановлением) суда, при применении условно-досрочного освобождения от наказания следует исчислять фактически отбытый срок наказания, исходя из срока наказания, установленного актом амнистии или актом помилования либо определением (постановлением) вышестоящего суда. Если лицо осуждено по совокупности преступлений различной категории тяжести либо по совокупности приговоров, то при решении вопроса об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания надлежит исходить из окончательного срока наказания, назначенного по совокупности. При исчислении от этого срока той его части, после фактического отбытия которой возможно применение условно-досрочного освобождения, следует применять правила, предусмотренные [ч. 3 ст. 79, ч. 2 ст. 80, ст. 93 УК](#) для наиболее тяжкого преступления, входящего в совокупность.

4. Закон не исключает возможность применения условно-досрочного освобождения к лицам, лишенным свободы пожизненно, если, разумеется, суд установит, что такое лицо не нуждается в дальнейшем отбывании этого наказания. При этом законодатель устанавливает весьма строгие условия применения условно-досрочного освобождения к данной категории осужденных. Во-первых, это фактическое отбытие осужденным не менее двадцати пяти лет лишения свободы. Во-вторых, отсутствие у лица злостных нарушений установленного порядка отбывания наказания в течение предшествующих освобождению трех лет (злостным нарушением установленного порядка отбывания наказания являются случаи, указанные в [ст. 116 УИК РФ](#): употребление спиртных напитков либо наркотических средств или психотропных веществ, мелкое хулиганство, оскорбление представителей администрации исправительного учреждения, мужеложство и др.). И, наконец, в-третьих, несовершение в период отбывания пожизненного лишения свободы нового тяжкого или особо тяжкого преступления. Только при наличии этих условий лицо, пожизненно лишенное свободы, может рассчитывать на условно-досрочное освобождение.

5. В соответствии с уголовно-исполнительным законодательством ([ст. 175 УИК РФ](#)) осужденный, к которому может быть применено условно-досрочное освобождение, а также его адвокат вправе обратиться в суд с ходатайством об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания. Ходатайство об условно-досрочном освобождении осужденный подает через администрацию учреждения или органа, исполняющего наказание. Администрация учреждения или органа, исполняющего наказание, не позднее чем через десять дней после подачи ходатайства осужденного об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания направляет это ходатайство в суд вместе с характеристикой на осужденного и заключением о целесообразности условно-досрочного освобождения. В характеристике на лицо, которое осуждено за совершение в возрасте старше 18 лет преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетнего, не достигшего четырнадцатилетнего возраста, и признано на основании заключения судебно-психиатрической экспертизы страдающим расстройством сексуального предпочтения (педофилией), не исключающим вменяемости, должны также содержаться данные о примененных к нему принудительных мерах медицинского характера, о его отношении к лечению. Одновременно с ходатайством такого осужденного об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания в суд направляется заключение его лечащего врача.

6. В случае отказа в условно-досрочном освобождении повторное внесение в суд соответствующего ходатайства может иметь место не ранее чем по истечении шести месяцев, а в отношении лиц, пожизненно лишенных свободы, - не ранее чем по истечении трех лет со дня вынесения соответствующих постановлений суда об отказе ([ст. 175 УИК РФ](#)). При этом отказ в условно-досрочном освобождении не препятствует внесению в суд представления о замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания.

Если осужденный был условно-досрочно освобожден от основного наказания, а в освобождении от дополнительного наказания отказано полностью либо частично, то вопрос о

повторном обращении об освобождении от дополнительного наказания может быть рассмотрен, но также при условии соблюдения сроков такого обращения, установленных [ч. 10 ст. 175 УИК РФ](#).

7. Важную роль в окончательном исправлении лица, освобожденного условно-досрочно, играет контроль над его поведением. Основная задача контроля заключается в стимулировании позитивного поведения осужденного, не допускающего совершения социально вредных поступков, в выявлении и нейтрализации условий, способствующих рецидиву.

Контроль за условно-освобожденными лицами осуществляется уполномоченным на то специализированным государственным органом в лице уголовно-исполнительной инспекции, а в отношении военнослужащих - командования воинских частей и учреждений. В ходе контроля проверяется, как осужденные соблюдают обязанности, возложенные на них судом.

8. Правовые последствия условно-досрочного освобождения полностью зависят от поведения осужденного, свидетельствующего о его исправлении.

Осужденный полностью освобождается от наказания, если цель исправления в период испытательного срока, определяемого неотбытой частью наказания, была достигнута: лицо не совершило нового преступления или нарушения общественного порядка и выполнило все условия, лежащие в основе его условно-досрочного освобождения. В такой ситуации освобождение происходит автоматически с истечением неотбытого срока наказания, назначенного приговором суда.

Условно-досрочное освобождение отменяется постановлением суда, если в период испытательного срока осужденный так и не исправился: совершил нарушение общественного порядка, за которое на него налагалось административное взыскание, злостно уклонялся от исполнения обязанностей, возложенных судом при применении условно-досрочного освобождения, а также от назначенных судом принудительных мер медицинского характера либо совершил новое преступление.

Под злостным уклонением от выполнения обязанностей, возложенных судом на осужденного, предусмотренным [пунктом "а" ч. 7 комментируемой статьи](#), следует понимать повторное невыполнение таких обязанностей после вынесения органом, контролирующим поведение осужденного, письменного предупреждения о возможности отмены условно-досрочного освобождения. Вместе с тем вопрос о том, является ли уклонение от выполнения возложенных судом на осужденного обязанностей злостным, должен решаться в каждом конкретном случае с учетом его продолжительности и причин уклонения, а также других обстоятельств дела.

Если суд, по представлению контролирующего органа, придет к выводу, что для своего исправления лицо нуждается в реальном отбывании назначенного судом наказания, то он направляет осужденного в соответствующее исправительное учреждение для исполнения оставшейся неотбытой части наказания. Однако суд, учитывая поведение осужденного и характер совершенного им нарушения, может и сохранить условно-досрочное освобождение.

Аналогичный порядок соблюдается и при решении вопроса об отмене либо о сохранении условно-досрочного освобождения, если осужденный совершил преступление по неосторожности либо умышленное преступление небольшой или средней тяжести.

Другое дело, когда осужденный в течение оставшейся неотбытой части наказания совершил тяжкое или особо тяжкое преступление, что явно свидетельствует о преждевременном характере условно-досрочного освобождения и, следовательно, ведет к его отмене. Окончательное наказание в этом случае назначается по совокупности приговоров ([ст. 70 УК РФ](#)). Этим же правилам должен придерживаться суд при назначении наказания лицу, совершившему неосторожное преступление либо умышленное преступление небольшой или средней тяжести, если условно-досрочное освобождение будет отменено.

Статья 80. Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания

Комментарий к статье 80

1. Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания представляет собой безусловный вид освобождения от уголовного наказания, направленный на стимулирование положительного поведения со стороны осужденного. Его суть заключается в том, что осужденный, при должном поведении, без каких-либо условий может быть досрочно освобожден от отбывания основного вида наказания путем замены оставшейся неотбытой части наказания более мягким его видом. При этом лицо, по усмотрению суда, может быть полностью или частично освобождено от отбывания дополнительного вида наказания. Но необходимо помнить, что это право, а не обязанность суда. Для правильного применения положений комментируемой статьи важное значение имеет [Постановление](#) Пленума Верховного Суда РФ от 21.04.2009 N 8 "О судебной практике условно-досрочного освобождения от отбывания наказания" (в ред. от 09.02.2012).

Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания применяется в отношении осужденных, отбывающих наказание в виде содержания в дисциплинарной воинской части, принудительных работ или лишения свободы на определенный срок. Тяжесть совершенного преступления или рецидив не дают оснований отказать осужденному в замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания. Данное обстоятельство позволяет осуществлять эффективное воздействие воспитательного характера в отношении широкого круга осужденных, что, несомненно, влияет на их исправление. Не случайно, что действующее уголовно-исполнительное законодательство ([ч. 4 ст. 113](#) и [ч. 2 ст. 167](#) УИК РФ) рассматривает замену неотбытой части наказания более мягким видом наказания как своеобразный вид поощрения осужденного.

2. Основанием для замены наказания является поведение осужденного, свидетельствующее о том, что цели наказания могут быть достигнуты путем замены неотбытой части наказания более мягким наказанием.

Такой вывод должен быть основан на всестороннем учете данных о поведении осужденного за весь период отбывания наказания, а не только за время, непосредственно предшествующее рассмотрению ходатайства или представления. При этом суду следует учитывать мнение представителя исправительного учреждения и прокурора о наличии либо отсутствии оснований для замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания. В отношении несовершеннолетнего осужденного необходимо учитывать также его отношение к учебе, связи с родственниками в период отбывания наказания и другие обстоятельства, которые могут свидетельствовать об исправлении осужденного. Недопустим отказ в замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания по основаниям, не указанным в законе, таким как наличие прежней судимости, мягкость назначенного наказания, непризнание осужденным вины, кратковременность его пребывания в одном из исправительных учреждений и т.д. Взыскания, наложенные на осужденного за весь период отбывания наказания, с учетом характера допущенных нарушений подлежат оценке судом в совокупности с другими характеризующими его данными. При этом наличие или отсутствие у осужденного взыскания не может служить как препятствием, так и основанием к замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания.

В тех случаях, когда вред, причиненный преступлением (материальный ущерб и моральный вред), по гражданскому иску не возмещен в силу таких объективных причин, как инвалидность осужденного или наличие у него заболеваний, препятствующих трудоустройству, невозможность трудоустройства из-за ограниченного количества рабочих мест в колонии и т.д., суд не вправе отказать в замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания только на этом основании. В то же время установленные факты умышленного уклонения осужденного от возмещения причиненного преступлением вреда (путем сокрытия имущества, доходов, уклонения от работы и т.д.) наряду с другими обстоятельствами могут служить препятствием замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания.

При рассмотрении ходатайства или представления о замене неотбытой части наказания

более мягким видом наказания осужденному за преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего, не достигшего четырнадцатилетнего возраста, суд учитывает результаты судебно-психиатрической экспертизы в отношении такого осужденного ([ч. 4 комментируемой статьи](#)).

3. Помимо этого, закон предусматривает и формальное условие, при наличии которого суд имеет право применить к осужденному данный вид освобождения от наказания. Таким условием является фактическое отбытие осужденным определенного срока лишения свободы, который зависит от тяжести и вида совершенного осужденным преступления ([ч. 2 комментируемой статьи](#)). К преступлениям против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших четырнадцатилетнего возраста, относятся преступления, предусмотренные [статьями 131 - 135, 240, 241, 242.1 и 242.2 УК](#), совершенные в отношении несовершеннолетних, не достигших четырнадцатилетнего возраста ([примечание ст. 73 УК](#)).

4. Уголовное законодательство не оговаривает каких-либо формальных условий замены неотбытой части наказания в виде содержания в дисциплинарной воинской части и принудительных работ более мягким видом наказания. Очевидно, что в этом случае фактически отбытый осужденным срок наказания должен быть достаточным для оценки степени его исправления, позволяющей на законных основаниях применить к лицу данный вид освобождения от наказания.

5. В отношении положительно характеризующегося осужденного, которому неотбытая часть наказания может быть заменена более мягким видом наказания, учреждение или орган, исполняющие наказание, вносят в суд представление о замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания. В представлении должны содержаться данные о поведении осужденного, его отношении к учебе и труду во время отбывания наказания, об отношении к совершенному деянию. В представлении о замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания на лицо, которое осуждено за совершение в возрасте старше 18 лет преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетнего, не достигшего четырнадцатилетнего возраста, и признано на основании заключения судебно-психиатрической экспертизы страдающим расстройством сексуального предпочтения (педофилией), не исключающим вменяемости, должны также содержаться данные о примененных к нему принудительных мерах медицинского характера, о его отношении к лечению. Одновременно с представлением на такого осужденного в суд направляется заключение его лечащего врача ([ч. 3 ст. 175 УИК РФ](#)).

6. Заменяя неотбытую часть наказания, суд может избрать любой более мягкий вид наказания в соответствии с перечнем видов наказаний, содержащимся в [ст. 44 УК РФ](#). Однако следует подчеркнуть, что вновь назначаемое более мягкое наказание должно соответствовать сроку неотбытой части наказания, назначенного приговором суда, и находится в пределах, предусмотренных законом для каждого из его видов.

7. В случае отказа суда в замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания повторное внесение в суд соответствующего ходатайства или представления может иметь место не ранее чем по истечении шести месяцев со дня вынесения постановления суда об отказе ([ст. 175 УИК РФ](#)).

8. Совершение лицом нового преступления не предполагает возврат к ранее назначенному наказанию: в соответствии с правилами назначения наказания по совокупности приговоров ([ст. 70 УК](#)) к наказанию за вновь совершенное преступление, при наличии к тому оснований, полностью или частично присоединяется неотбытая часть назначенного более мягкого наказания.

Статья 80.1. Освобождение от наказания в связи с изменением обстановки

Комментарий к [статье 80.1](#)

1. Освобождение от наказания в связи с изменением обстановки предусматривает два альтернативно изложенных в законе основания: 1) утрата общественной опасности личности преступника; 2) утрата общественной опасности самого деяния. Утрата общественной опасности

лица или совершенного им преступления происходит вследствие изменившейся обстановки, при наличии которой суд может вынести обвинительный приговор без назначения виновному наказания.

2. При утрате общественной опасности личности преступника изменение обстановки касается условий его жизни и деятельности после совершения преступления. Эти изменения могут заключаться, например, в увольнении виновного с должности, которую он использовал в преступных целях; в разрыве связи с криминальной средой; в излечении от алкоголизма или наркомании; в поступлении в учебное заведение; в примерном поведении в течение длительного промежутка времени и т.д. Об утрате общественной опасности личности преступника может свидетельствовать и геройский поступок, последовавший с его стороны (спасение людей на пожаре или спасение утопающих, обезвреживание опасного преступника и т.д.). Не исключено, что утрата общественной опасности лица, совершившего преступление, может быть связана и с существенным ухудшением состояния его здоровья.

3. Изменение обстановки, повлекшее утрату общественной опасности деяния, рассматривается несколько шире. Прежде всего, теория и практика к факту такого изменения относят достаточно крупные перемены в социально-экономических, политических и духовных сферах жизни общества в масштабе как всей страны, так и отдельно взятого региона. Примеры тому - экономическая реформа; политическое урегулирование межнационального конфликта; нейтрализация последствий стихийного бедствия и т.д.

4. Изменение обстановки должно быть настолько существенным, что утрата общественной опасности лица или совершенного им преступления становится очевидной. Причем речь идет не об изменении действующего закона или законодательной оценки совершенного лицом преступления, а об отпадении тех условий, которые определяли общественную опасность лица или деяния на момент его совершения. Например, лицо, заразившее потерпевшую венерическим заболеванием, вылечилось и длительное время ведет безупречный образ жизни. При подобном изменении обстановки можно признать, что лицо перестало быть общественно опасным. Или незаконная порубка леса утратила свою опасность после того, как возник лесной пожар, для локализации которого потребовалось вырубить значительный участок лесного массива, в том числе и на месте незаконной порубки.

В п. 3 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 03.04.2008 N 3 "О практике рассмотрения судами уголовных дел об уклонении от призыва на военную службу и от прохождения военной или альтернативной гражданской службы" (в ред. от 23.12.2010) указано, что в случае совершения такого преступления, как уклонение от прохождения военной службы (ст. 328 УК), изменением обстановки может быть признано возникновение в период уклонения оснований, при наличии которых граждане не призываются на военную службу, (например, рождение у гражданина второго ребенка или поступление лица в государственное образовательное учреждение высшего профессионального образования и обучения по очной форме).

5. Закон ограничивает возможность применения данного вида освобождения от наказания двумя формальными условиями. Во-первых, освободить от наказания можно только то лицо, которое совершило преступление впервые (см. [комментарий к ст. 75 УК](#)). Во-вторых, совершенное лицом преступление относится к категории небольшой или средней тяжести.

6. Освобождение от наказания в связи с изменением обстановки является факультативным, окончательным и безусловным видом освобождения. Стало быть, оно не ставится в зависимость от последующего поведения лица, освобожденного от наказания, либо иных обстоятельств и условий.

Статья 81. Освобождение от наказания в связи с болезнью

Комментарий к [статье 81](#)

1. Основанием данного вида освобождения от наказания является заболевание осужденного,

препятствующее отбыванию наказания и, следовательно, достижению целей исправления. Это психическое расстройство, заболевание иной тяжелой болезнью и заболевание военнослужащих, делающее их негодными к военной службе. Для правильного применения положений комментируемой [статьи](#) важное значение имеет [Постановление](#) Пленума Верховного Суда РФ от 21.04.2009 N 8 "О судебной практике условно-досрочного освобождения от отбывания наказания" (в ред. от 09.02.2012).

2. Диспозиция [части первой комментируемой статьи](#) указывает на две категории лиц, подлежащих освобождению от наказания в связи с болезнью. Во-первых, речь идет о лицах, у которых после совершения преступления наступило психическое расстройство, лишаящее их возможности осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими. Во-вторых, это лица, у которых такая болезнь наступила во время отбывания наказания. Вследствие утраты возможности дальнейшего исправления такие лица подлежат освобождению независимо от характера и тяжести совершенного преступления, назначенного и отбытого срока наказания, поведения во время отбывания наказания и других обстоятельств.

В соответствии с [ч. 5 ст. 175 УИК РФ](#) осужденный, у которого наступило психическое расстройство, препятствующее отбыванию наказания, либо его законный представитель вправе обратиться в суд с ходатайством об освобождении осужденного от дальнейшего отбывания наказания в соответствии со [статьей 81 УК](#). Ходатайство подается через администрацию учреждения или органа, исполняющего наказание. При невозможности самостоятельного обращения осужденного либо его законного представителя в суд представление об освобождении осужденного от дальнейшего отбывания наказания в связи с наступлением психического расстройства вносится в суд начальником учреждения или органа, исполняющего наказание. Одновременно с указанным ходатайством или представлением в суд направляются заключение медицинской комиссии и личное дело осужденного.

При этом суд, учитывая характер заболевания, а также степень социальной опасности личности больного преступника, вправе назначить принудительные меры медицинского характера, предусмотренные [ст. 99 УК РФ](#). К их числу относятся: а) амбулаторное принудительное наблюдение и лечение у психиатра; б) принудительное лечение в психиатрическом стационаре общего типа; в) принудительное лечение в психиатрическом стационаре специализированного типа; г) принудительное лечение в психиатрическом стационаре специализированного типа с интенсивным наблюдением. Время, проведенное лицом в психиатрическом стационаре, включается в срок содержания под стражей и засчитывается в срок отбытия наказания.

3. Несколько уже возможность освобождения лица от уголовного наказания, если оно заболело после совершения преступления иной тяжелой болезнью. В этом случае основанием для освобождения от наказания является наличие одного из заболеваний, входящих в утверждённый [Постановлением](#) Правительства Российской Федерации от 6 февраля 2004 г. N 54 [Перечень](#) заболеваний, препятствующих отбыванию наказания, если стационарное лечение не дало положительных результатов, что должно быть подтверждено комиссионным медицинским заключением. Суд не вправе освободить осужденного, болезнь которого не значится в указанном [Перечне](#).

При этом, как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ в [п. 24](#) [Постановления](#) от 21.04.2009 N 8 "О судебной практике условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания" (в ред. от 09.02.2012), при рассмотрении вопроса об освобождении от отбывания наказания в связи с болезнью следует, в частности, учитывать поведение осужденного в период отбывания наказания, его отношение к проводимому лечению, соблюдение им медицинских рекомендаций, режимных требований учреждения, исполняющего наказание, по состоянию здоровья, а также данные о личности осужденного, наличие у него постоянного места жительства, родственников или близких ему лиц, которые могут и согласны осуществлять уход за ним. [Постановление](#) суда должно быть мотивированным и содержать конкретные основания принятого решения. Если болезнь осужденного наступила в результате его умышленных действий (например, членовредительства) с

целью последующего освобождения, он не подлежит освобождению от отбывания наказания по основаниям, предусмотренным [статьей 81](#) УК.

Ходатайство об освобождении от дальнейшего отбывания наказания в связи с тяжелой болезнью осужденный подает через администрацию учреждения или органа, исполняющего наказание. Одновременно с указанным ходатайством в суд направляются заключение медицинской комиссии или учреждения медико-социальной экспертизы и личное дело осужденного ([ч. 6 ст. 175](#) УИК РФ).

4. В [третьей части комментируемой статьи](#) регламентируется вопрос об освобождении от наказания по болезни, касающийся военнослужащих, отбывающих наказание в виде ареста или содержания в дисциплинарной воинской части. Данное положение УК подлежит применению в комплексе с положениями [ст. 174](#) УИК РФ, дополняющими указанный перечень видов наказаний еще одним - ограничением по военной службе. Специфика данного вида освобождения от наказания заключается в том, что осужденный военнослужащий продолжает проходить действительную военную службу. Поэтому в случае заболевания, делающего осужденного военнослужащего непригодным к военной службе, он подлежит увольнению. Следовательно, основанием освобождения здесь выступает такое заболевание военнослужащего, которое препятствует прохождению действительной военной службы.

Заболевший осужденный подлежит направлению на военно-врачебную комиссию, которая осуществляет свою деятельность в соответствии с [Постановлением](#) Правительства РФ от 25.02.2003 N 123 "Об утверждении Положения о военно-врачебной комиссии" (в ред. от 23.12.2011), содержащим, в частности, перечень заболеваний, которым должна руководствоваться военно-врачебная комиссия.

Если комиссия признает осужденного негодным по состоянию здоровья к военной службе, то командование воинской части, где он отбывал наказание, направляет в суд представление о его освобождении от отбывания наказания либо о замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания. К представлению прилагается заключение военно-врачебной экспертной комиссии и личное дело осужденного. В представлении должна быть дана характеристика осужденного, которая учитывается судом при решении вопроса об освобождении от наказания. Суд, с учетом личности осужденного и опасности совершенного им преступления, может заменить военнослужащему неотбытую часть назначенного наказания более мягким видом наказания. Однако если военнослужащий заболел психической или иной тяжелой болезнью, препятствующей не только прохождению действительной военной службы, но и отбыванию более мягких видов наказания, чем арест или содержание в дисциплинарной воинской части, суд обязан полностью освободить лицо от отбывания оставшегося срока наказания.

5. Лица, за исключением военнослужащих, в случае их выздоровления могут подлежать уголовной ответственности и наказанию, если, разумеется, не истекли сроки давности, предусмотренные [статьями 78](#) и [83](#) УК РФ.

Статья 82. Отсрочка отбывания наказания

Комментарий к [статье 82](#)

1. Отсрочка отбывания наказания относится к числу условных видов освобождения от уголовного наказания. Сущность отсрочки заключается в том, что осужденная женщина, находящаяся в состоянии беременности или имеющая малолетнего ребенка, а также мужчина, имеющий малолетнего ребенка и являющийся единственным родителем, могут быть освобождены от отбывания наказания до достижения ребенком четырнадцатилетнего возраста. Целью применения данного вида освобождения от наказания является создание благоприятных условий для рождения ребенка и его воспитания. Именно поэтому отсрочка предоставляется под условие надлежащего воспитания ребенка.

Применение отсрочки обусловлено реализацией принципа гуманизма. Действительно, во время беременности, а также при наличии малолетнего ребенка отбывать назначенное судом

наказание становится крайне сложным ввиду особого физиологического или психологического состояния осужденного, для которого забота о ребенке выходит на первый план. В такой ситуации исполнение уголовного наказания теряет свою эффективность, и, следовательно, при определенных условиях, целесообразнее отсрочить его исполнение на более поздний срок.

2. Основанием предоставления отсрочки является беременность женщины либо наличие у нее малолетнего ребенка (малолетних детей) в возрасте до четырнадцати лет, а также наличие такого ребенка (детей) у мужчины, являющегося единственным родителем. Однако этого недостаточно. Данный вид освобождения от наказания является факультативным, что вытекает из текста закона: суд может (но не обязан) отсрочить реальное отбывание наказания.

Как указал Пленум Верховного Суда РФ в п. 25 Постановления от 21.04.2009 "О судебной практике условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания" (в ред. от 09.02.2012), решая вопрос об отсрочке отбывания наказания, надлежит учитывать мнение администрации учреждения, исполняющего наказание, об отсрочке отбывания наказания указанному осужденному, его характеристику, сведения о согласии родственников принять осужденного с ребенком, предоставить им жилье и необходимые условия для проживания либо сведения о наличии у него жилья и необходимых условий для проживания с ребенком, справку о наличии ребенка (либо медицинское заключение о беременности - для осужденной женщины), а также другие данные, содержащиеся в личном деле осужденного. При этом надлежит учитывать условия жизни осужденного на свободе, его поведение в период отбывания наказания, совокупность других данных, характеризующих его до и после совершения преступления. С этих позиций становится очевидным, что отсрочка не может предоставляться злостным нарушителям установленного порядка отбывания наказания, лицам, отказавшимся от своего ребенка и лишенным родительских прав.

3. Закон не ставит ограничение к предоставлению отсрочки в зависимость от вида наказания. Вместе с тем закон предусматривает ряд формальных условий, наличие которых обязательно для применения отсрочки отбывания наказания. Так, согласно [первой части комментируемой статьи](#) отсрочка не применяется в отношении осужденных к ограничению свободы, к лишению свободы за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших четырнадцатилетнего возраста, к лишению свободы на срок свыше пяти лет за тяжкие и особо тяжкие преступления против личности.

Перечень преступлений против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших четырнадцатилетнего возраста, сформулирован в [примечании ст. 73 УК](#). Под тяжкими и особо тяжкими преступлениями против личности следует понимать не только общественно опасные деяния, ответственность за совершение которых предусмотрена статьями [раздела VII Особенной части УК](#) ("Преступления против личности"), но и другие тяжкие и особо тяжкие преступления, составы которых включают личность в качестве дополнительного объекта посягательства. К таковым, например, относятся: разбой, насильственное вымогательство, захват заложника, террористический акт и др.

Порядок предоставления отсрочки отбывания наказания регламентируется уголовно-исполнительным законодательством ([ст. 177 УИК РФ](#)).

4. Согласно [части 2 комментируемой статьи](#) в случае, если осужденный, которому отсрочено отбывание наказания, отказался от ребенка или продолжает уклоняться от его воспитания после предупреждения, объявленного органом, осуществляющим контроль за поведением осужденного (либо осужденная женщина умышленно без медицинских на то показаний прервала беременность), судья может по представлению этого органа отменить отсрочку отбывания наказания и направить осужденного для отбывания наказания в место, назначенное в соответствии с приговором суда.

Контроль за соблюдением условий отсрочки отбывания наказания осуществляется уголовно-исполнительной инспекцией по месту жительства осужденного в соответствии со [ст. 178 УИК РФ](#). В случае, если осужденный, к которому применена отсрочка отбывания наказания, уклоняется от воспитания ребенка и ухода за ним, уголовно-исполнительная инспекция объявляет

предупреждение. В случае, если осужденный отказался от ребенка или продолжает после объявленного предупреждения уклоняться от воспитания ребенка и ухода за ним, уголовно-исполнительная инспекция по месту его жительства вносит в суд представление об отмене отсрочки отбывания наказания и о направлении осужденного для отбывания наказания, назначенного приговором суда. К представлению прилагается копия определения суда об отсрочке отбывания наказания. Осужденный считается уклоняющимся от воспитания ребенка, если он, официально не отказавшись от ребенка, оставил его в родильном доме или передал в детский дом, либо ведет антиобщественный образ жизни и не занимается воспитанием ребенка и уходом за ним, либо оставил ребенка родственникам или иным лицам, либо скрылся, либо совершает иные действия, свидетельствующие об уклонении от воспитания ребенка.

5. В соответствии с [ч. 3 комментируемой статьи](#) по достижении ребенком четырнадцатилетнего возраста суд должен либо освободить осужденного от отбывания наказания или оставшейся части наказания со снятием судимости, либо заменить оставшуюся часть наказания более мягким видом наказания. Для принятия такого решения уголовно-исполнительная инспекция с учетом характера и степени общественной опасности совершенного преступления, поведения осужденного, его отношения к воспитанию ребенка, отбытого и неотбытого сроков наказания направляет в суд представление об освобождении осужденного от отбывания наказания или оставшейся части наказания либо о замене оставшейся неотбытой части наказания более мягким видом наказания ([ч. 4 ст. 178 УИК РФ](#)). Следует заметить, что [ст. 178 УИК](#) предусматривает возможность отсрочки отбывания наказания, в том числе и в случае смерти ребенка, что не определено в [комментируемой статье УК](#). Данный пробел уголовного законодательства подлежит восполнению.

6. Если до достижения ребенком четырнадцатилетнего возраста истек срок, равный сроку наказания, отбывание которого было отсрочено, при этом осужденный соблюдал условия отсрочки отбывания наказания и доказал свое исправление, то суд по представлению уголовно-исполнительной инспекции может принять решение о сокращении срока отсрочки отбывания наказания и об освобождении осужденного от отбывания наказания или оставшейся части наказания со снятием судимости. Такое решение может быть принято, только если не истекли сроки давности обвинительного приговора суда, предусмотренные [ст. 83 УК](#).

7. Совершение осужденным в период отсрочки нового преступления является безусловным основанием для ее отмены. При этом не имеет значения ни степень тяжести, ни характер совершенного преступления. При таких обстоятельствах суд назначает наказание по правилам совокупности приговоров ([ст. 70 УК](#)).

Статья 82.1. Отсрочка отбывания наказания больным наркоманией

Комментарий к [статье 82.1](#)

1. Комментируемая [статья](#) содержит основания и условия, при наличии которых суд может отсрочить отбывание наказания лицу, осужденному к лишению свободы за совершение преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 228](#), [ч. 1 ст. 231](#) и [ст. 233](#) настоящего Кодекса. Среди оснований закон называет следующие: совершение одного из указанных преступлений впервые; осуждение к лишению свободы; врачебный диагноз о заболевании наркоманией. Условием для применения данной нормы признается желание осужденного добровольно пройти курс лечения от наркомании, а также медико-социальную реабилитацию. Срок отсрочки не может превышать пяти лет. Следует еще раз отметить, что это право суда, а не обязанность. В данном случае важное значение имеет заключение наркологической экспертизы.

2. При последующем после отсрочки отказе или уклонении от лечения наркомании при наличии официального предупреждения суд по представлению контролирующего органа может отменить отсрочку и направить осужденного для отбывания реального наказания в виде лишения свободы.

3. [Часть 3 данной статьи](#) предусматривает возможность освобождения от наказания или оставшейся его части осужденного, который прошел курс лечения от наркомании и медико-

социальной реабилитации. При этом одним из важнейших условий является наличие у осужденного объективно подтвержденной ремиссии, длительность которой составляет не менее двух лет. Как представляется, выводы о ремиссии должны быть сделаны также после проведения медицинской экспертизы.

4. В [части 4 и 5 комментируемой статьи](#) предусматривается порядок назначения наказания при совершении осужденным преступления, не указанного в [части первой настоящей статьи](#), либо нового преступления в период действия отсрочки.

Статья 83. Освобождение от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора суда

Комментарий к [статье 83](#)

1. Приговор обращается к исполнению судом первой инстанции в течение трех суток со дня его вступления в законную силу или возвращения уголовного дела из суда апелляционной или кассационной инстанции ([ч. 4 ст. 390 УПК](#)). Вместе с тем в судебной практике встречаются ситуации, когда обвинительный приговор суда не приводится в исполнение. Причины этому могут быть самыми разнообразными: преступные действия со стороны должностного лица, обязанного исполнить назначенное судом наказание ([ст. ст. 293, 315 УК](#)), болезнь осужденного ([ст. 81 УК](#)), отсрочка исполнения наказания ([ст. 82 УК](#)), подача жалобы или представления в апелляционном или кассационном порядке ([ст. 359 УПК](#)), стихийное бедствие и др. Если по прошествии длительного промежутка времени приговор так и не был обращен к исполнению, то в значительной мере снижается эффективность самого наказания и, следовательно, целесообразность его назначения осужденному. Данное обстоятельство позволило признать одним из видов обязательного освобождения от наказания истечение сроков давности обвинительного приговора суда.

2. Законодатель определяет сроки давности обвинительного приговора суда в зависимости от тяжести совершенного осужденным преступления: два года - при осуждении за преступление небольшой тяжести; шесть лет - при осуждении за преступление средней тяжести; 10 лет - при осуждении за тяжкое преступление; 15 лет - при осуждении за особо тяжкое преступление. В данном случае повышенная степень тяжести деяния предопределяет сроки давности.

3. Сроки давности исчисляются со дня вступления обвинительного приговора суда в законную силу. Согласно [ст. 390 УПК РФ](#) приговор вступает в законную силу по истечении срока его обжалования. Таким сроком в соответствии со [ст. 356 УПК](#) являются 10 дней со дня провозглашения приговора. При этом исчисление срока начинается со следующих суток, не считая дня провозглашения приговора. Срок обжалования истекает в 24 часа последних суток. Если окончание срока приходится на нерабочий день, то последним днем считается первый следующий за ним рабочий день.

В случае подачи жалобы или представления в апелляционном или кассационном порядке обвинительный приговор вступает в законную силу, когда суд апелляционной или кассационной инстанции оставляет приговор без изменений, а жалобу или представление без удовлетворения.

4. Течение сроков давности приостанавливается, если осужденный уклоняется от отбывания наказания, например, совершает побег из-под ареста, из-под стражи или из места лишения свободы. Время, которое прошло со дня уклонения от наказания до дня, когда осужденный был задержан или явился с повинной, не засчитывается в срок давности. В таких случаях давность возобновляется со дня задержания или явки с повинной. При этом сроки давности, истекшие к моменту уклонения осужденного от отбывания наказания, подлежат зачету.

5. Специфическими особенностями обладает институт освобождения от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора суда в отношении лиц, приговоренных к смертной казни или пожизненно лишенных свободы. Решение вопроса о применении сроков давности к этой категории осужденных остается за судом. Именно суд, учитывая характер и степень общественной опасности преступления, личность осужденного и его

поведение в течение срока давности, принимает решение о целесообразности его освобождения от наказания. В том случае, если суд не сочтет возможным применить сроки давности к осужденному, то смертная казнь, как и пожизненное лишение свободы, должны быть заменены лишением свободы на определенный срок в пределах, установленных для данного вида наказания.

6. Основываясь на положениях международного права, уголовное законодательство Российской Федерации не учитывает течение сроков давности обвинительного приговора суда к лицам, совершившим преступления против мира и безопасности человечества: планирование, подготовку, развязывание или ведение агрессивной войны (ст. 353 УК), применение запрещенных средств и методов ведения войны (ст. 356 УК), геноцид (ст. 357 УК) и экоцид (ст. 358 УК).

Глава 13. АМНИСТИЯ. ПОМИЛОВАНИЕ. СУДИМОСТЬ

Статья 84. Амнистия

Комментарий к статье 84

1. Амнистия в переводе с греческого означает "забвение", "прощение" и служит одним из эффективных исходящих от государства средств устранения противоречий в сфере применения права, и особенно уголовного права. Институт амнистии имеет многоплановый междисциплинарный характер и представляет собой комплекс взаимно обусловленных уголовно-правовых, государственно-правовых, уголовно-процессуальных, уголовно-исполнительных отношений, возникающих в связи с принятием высшим законодательным органом страны решения о прекращении или ограничении в строго определенных пределах применения уголовного закона к некоторым категориям граждан.

2. Решение об амнистии принимается Государственной Думой Федерального Собрания Российской Федерации в форме постановления. Согласно п. "е" ст. 103 Конституции РФ вопрос об амнистии находится только в ведении Государственной Думы Федерального Собрания РФ. Эти вопросы составляют исключительную компетенцию Российской Федерации. На уровне субъектов Федерации решения об амнистии приниматься не могут.

3. Объявление амнистии осуществляется Государственной Думой путем принятия постановления простым большинством голосов от общего числа депутатов Государственной Думы. Постановление об объявлении амнистии имеет следующую структуру: а) преамбула, в которой излагаются причины объявления амнистии; б) перечень категорий лиц, на которых распространяется амнистия; в) ограничения применения амнистии; г) определение времени вступления акта амнистии в силу. Постановление подлежит исполнению в течение шести месяцев.

4. Как следует из содержания ст. 84 УК, актом об амнистии лица, совершившие преступления, могут быть освобождены от уголовной ответственности. Лица, 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. С лиц, отбывших наказание, актом амнистии может быть снята судимость.

5. По своему содержанию принятые в Российской Федерации амнистии можно разделить на две группы: амнистии политической направленности; амнистии уголовно-правовой направленности. Амнистии политической направленности выражаются в отказе государства от преследования лиц, причастных к разного рода преступлениям, носящим массовый характер, где индивидуальное преступное поведение играет не главную роль (вооруженный мятеж, дезорганизация деятельности учреждений, обеспечивающих изоляцию от общества, незаконное пересечение государственной границы и т.п.). Примером является амнистия в связи с принятием Конституции Чеченской Республики (Постановление Государственной Думы РФ от 6 июня 2003 г.).

Конституция РФ (ст. 103) не определяет рамки применения и не называет направлений актов об амнистии. Соответственно, в принципе амнистия может касаться любого контингента лиц и

любых совершенных ими преступлений. И такие примеры в нашей законодательной практике не единичны. Так, например, в соответствии с [Постановлением](#) Государственной Думы от 20 апреля 2005 г. "Об объявлении амнистии в связи с 60-летием Победы в Великой Отечественной войне 1941 - 1945 гг." были освобождены все осужденные ветераны Великой Отечественной войны и бывшие узники концлагерей вне зависимости от характера совершенных ими преступлений и сроков лишения свободы. Вместе с тем подобное решение вопроса об амнистии носит исключительный характер. Обобщение более 200 актов об амнистии, принятых в России с февраля 1917 г. (имеется в виду первый в России правовой акт, принятый в форме амнистии Временным правительством по случаю свержения самодержавия) до настоящего времени ([Постановление](#) Государственной Думы от 20 апреля 2005 г. "Об объявлении амнистии в связи с 60-летием Победы в Великой Отечественной войне 1941 - 1945 гг."), показывает, что в основном все амнистии носят избирательный характер и касаются довольно ограниченного круга лиц. Из содержания принятых ранее актов амнистии следует, что амнистия (за редким исключением) не распространяется на лиц, совершивших тяжкие преступления, осужденных за особо опасный рецидив, на злостных нарушителей порядка отбывания наказания. Не подлежат амнистии также осужденные, уже освободившиеся из мест лишения свободы в порядке амнистии или помилования и вновь совершившие преступления. Все эти обстоятельства свидетельствуют о том, что одна из главных целей амнистии заключается в проявлении гуманного отношения прежде всего к лицам, готовым встать на путь исправления и перевоспитания. Отсюда и многообразие не ограничиваемых [Конституцией](#) РФ оснований и поводов для принятия решения об амнистии. Однако при этом нельзя игнорировать права и законные интересы законопослушных граждан. Конституционный Суд РФ в своем [Постановлении](#) от 5 июля 2001 г. N 11-П "По делу о проверке конституционности Постановления Государственной Думы от 28 июня 2000 г. N 492-III ГД "О внесении изменения в Постановление Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации "Об объявлении амнистии в связи с 55-летием Победы в Великой Отечественной войне 1941 - 1945 гг." в связи с запросом Советского районного суда г. Челябинска и жалобами ряда граждан" отметил, что при освобождении одних лиц от уголовной ответственности и наказания за деяния, наиболее опасные для охраняемых [Конституцией](#) Российской Федерации ценностей, Государственная Дума, реализуя в акте об амнистии гуманистические задачи, в то же время должна взвешивать конкурирующие конституционные ценности и, исходя из обеспечения их баланса, не может допускать, чтобы права других лиц и являющиеся необходимым условием их реализации законность, правопорядок и общественная безопасность были поставлены под угрозу нарушения. Иное не согласуется с вытекающими из конституционно-правовой характеристики России как правового государства ([ст. 1 Конституции РФ](#)) требованиями справедливости и соразмерности при регулировании общественных отношений и может рассматриваться как противоречие [Конституции](#) Российской Федерации.

6. Акт об амнистии имеет нормативный характер. Это означает, что амнистия объявляется в отношении индивидуально неопределенного круга лиц, который может быть и достаточно узким (амнистия от 20 апреля 2005 г.), и касаться десятков тысяч человек ([Постановление](#) Государственной Думы от 30 ноября 2001 г. "Об объявлении амнистии в отношении несовершеннолетних и женщин").

7. Правовая природа амнистии такова, что она может быть одновременно и видом освобождения от уголовного наказания. Здесь важно иметь в виду следующее обстоятельство. Акт амнистии является основанием для прекращения уголовного преследования, если лицо против этого не возражает. В противном случае, а такие ситуации в следственной и судебной практике не единичны, прекращение уголовного дела по акту амнистии не допускается и производство по делу продолжается в установленном законом порядке. Если при этом вина лица будет доказана, суд постановляет объявить обвинительный приговор и в соответствии с актом амнистии освобождает осужденного от наказания.

8. Амнистия распространяется на лиц, совершивших преступления до опубликования акта об амнистии или дня, указанного в постановлении Государственной Думы об объявлении амнистии. Одновременно Государственная Дума принимает постановление о порядке применения этого акта. По сути, это процессуальный документ, в котором довольно детально, во избежание возможных ошибок в толковании актов об амнистии, определяются правила и процедуры реализации на

практике постановления об объявлении амнистии. В частности, называются органы государственной власти и управления, на которые возлагается применение постановления. Это исправительные учреждения и следственные изоляторы; органы дознания и предварительного следствия; суды; уголовно-исполнительные инспекции и т.п. В постановлении о порядке применения амнистии указывается, что решение о применении акта амнистии принимается в отношении каждого лица индивидуально. В связи с этим учреждениям и органам, на которые возложено исполнение постановления об амнистии, предоставляется право запрашивать у соответствующих учреждений документы, необходимые для принятия решения о применении акта об амнистии. Такие запросы должны исполняться теми, кому они адресованы, незамедлительно.

В постановлении о порядке применения актов об амнистии дается также аутентическое толкование наиболее сложных вопросов (понятий), связанных с применением амнистии. Отдельные вопросы применения акта амнистии могут решаться Верховным судом РФ и Конституционным Судом РФ. Например, в одном из постановлений Президиума Верховного Суда Российской Федерации было принято принципиально важное решение о том, что освобождение лица от уголовной ответственности по амнистии (ст. 84 УК) не может служить основанием для освобождения от материальной ответственности.

Статья 85. Помилование

Комментарий к [статье 85](#)

1. Институт помилования имеет многовековую историю. Его суть выражается в исходящем от высшего должностного лица государства полном или частичном прощении человека, совершившего преступление, путем полного или частичного его освобождения от уголовного наказания и иных уголовно-правовых последствий осуждения.

2. Право на помилование в России провозглашается Конституцией РФ, предусматривающей, что каждый осужденный за преступление имеет право просить о помиловании или смягчении наказания (п. 3 ст. 50).

3. Помилование представляет собой принятое на основании п. "в" ст. 89 Конституции РФ и ст. 85 УК решение Президента РФ в форме указа, улучшающее правовое положение индивидуально определенного лица, осужденного за совершение преступления, отбывающего наказание или отбывшего его и имеющего судимость. Улучшение положения осужденного может выражаться в его освобождении от дальнейшего отбывания наказания либо сокращении назначенного наказания или замене его более мягким видом наказания. С лица, отбывшего наказание, актом помилования может быть снята судимость.

4. Помилование как одно из средств выражения милосердия во многом схоже с амнистией. Но имеется и ряд принципиально важных различий: акт помилования, в отличие от амнистии, не носит нормативного характера; помилование осуществляется в отношении конкретного лица, а амнистия касается неограниченного числа лиц; на основании указа Президента РФ о помиловании лицо освобождается от наказания. В то же время постановление Государственной Думы об объявлении амнистии реализуется посредством издания акта соответствующего органа, указанного в постановлении; ходатайство о помиловании исходит от осужденного или других заинтересованных лиц. Что касается акта об амнистии, то его принятие инициируется не осужденными и их родственниками, а органами государственной власти и управления; акт помилования носит единичный, разовый характер и исполняется незамедлительно. Процедура реализации акта амнистии сложнее и требует достаточно продолжительного времени.

5. Число обращений к главе государства с просьбой о помиловании в Российской Федерации исчисляется десятками тысяч. Чтобы в такой сложной ситуации избежать ошибок, в России была установлена строго регламентированная процедура реализации гражданами своего конституционного права на помилование. Это процедура определена в Указе Президента РФ от 28 декабря 2001 г. N 1500 "О комиссиях по вопросам помилования на территории субъектов Российской Федерации" (ред. от 25.06.2012) и в Положении о порядке рассмотрения ходатайств о

помиловании в Российской Федерации (утверждено Указом Президента РФ от 28 декабря 2001 г. N 1500). В соответствии с названным [Указом](#) в каждом субъекте РФ образована комиссия по вопросам помилования, задачами которой являются: предварительное рассмотрение ходатайств о помиловании осужденных, отбывающих наказание в учреждениях уголовно-исполнительной системы Министерства юстиции РФ, а также лиц, отбывших назначенное судом наказание, имеющих неснятую судимость; подготовка заключений по материалам о помиловании для дальнейшего представления высшему должностному лицу субъекта РФ (губернатору); осуществление общественного контроля за своевременным и правильным исполнением указов Президента по вопросам помилования осужденных; подготовка предложений по повышению эффективности деятельности государственных и общественных органов по вопросам помилования осужденных, а также социальной адаптации лиц, отбывших наказание. Состав комиссии по вопросам помилования, куда входят не менее 11 человек, утверждается губернатором. Членами комиссии могут быть граждане Российской Федерации, имеющие высшее образование, пользующиеся уважением граждан и имеющие безупречную репутацию. Состав комиссии обновляется на одну треть раз в два года.

6. Комиссии по вопросам помилования, другие органы, реализующие конституционные положения Президента РФ по осуществлению помилования, в своей деятельности руководствуются [Положением](#) о порядке рассмотрения ходатайств о помиловании. Особую значимость этому документу придает тот факт, что Положение утверждено указом Президента РФ. В этом [Положении](#) четко определяется круг лиц, в отношении которых может быть применено помилование, устанавливаются имеющиеся на этот счет ограничения. Так, например, Положением предусмотрено, что помилование, как правило, не применяется в отношении осужденных: совершивших умышленное преступление в период назначенного судами испытательного срока условно осужденного; злостно нарушающих установленный порядок отбывания наказания; ранее освободившихся от отбывания наказания актом помилования; которым ранее производилась замена назначенного судами наказания более мягким наказанием.

7. Осужденный обращается с ходатайством о помиловании к Президенту РФ в письменной форме и направляет его в администрацию учреждения или органы, исполняющие наказание, которые в свою очередь не позднее чем через 20 дней после подачи ходатайства о помиловании направляют его с необходимыми документами ([п. 5 Положения](#)) в территориальный орган Министерства юстиции в субъекте РФ. Последний в семидневный срок представляет полученное ими ходатайство в комиссию по вопросам помилования, которая не позднее чем через 30 дней после получения ходатайства представляет губернатору заключение о целесообразности применения акта помилования в отношении осужденного или лица, отбывающего наказание и имеющего неснятую судимость.

8. Во избежание случаев всякого рода волокиты и злоупотреблений на региональном уровне Министерство юстиции РФ ежемесячно представляет Президенту РФ обобщенные сведения о ходатайствах о помиловании, поступивших в территориальные органы юстиции и направленных в соответствующие комиссии.

9. Список лиц, рекомендованных высшим должностным лицом субъекта РФ к помилованию, подлежит опубликованию в местных средствах массовой информации. В этом списке также указывается статья уголовного закона, по которой осуждены обратившиеся с ходатайством о помиловании. Губернатор имеет право также обнародовать мотивы, которыми он руководствовался при принятии соответствующего решения.

10. С учетом мнения субъекта Федерации Президент РФ принимает окончательное решение по ходатайству о помиловании. Указ Президента о помиловании в течение двух дней после его издания направляется высшему должностному лицу субъекта РФ (губернатору), в Министерство внутренних дел РФ, территориальный орган юстиции, администрацию учреждения, исполняющего наказание. Об отклонении Президентом РФ ходатайства о помиловании осужденный уведомляется письменно высшим должностным лицом субъекта РФ либо по его поручению председателем комиссии. В случае отклонения Президентом РФ ходатайства о помиловании повторное рассмотрение обращения осужденного допускается не ранее чем через год, за исключением случаев возникновения новых обстоятельств, имеющих существенное

значение для применения акта помилования.

Статья 86. Судимость

Комментарий к [статье 86](#)

1. Под судимостью понимается состоявшийся факт осуждения лица за совершенное им преступление, которым суд от имени государства признал его общественно опасным и нуждающимся в общественном и государственном контроле вплоть до полного закрепления результатов исправления.

2. Правовой статус гражданина, имеющего судимость, носит несколько усеченный характер. Это, в частности, выражается в ограничениях в выборе профессии и места работы, когда лица, имеющие судимость, не могут, например, обучаться в некоторых учебных заведениях, работать на режимных предприятиях, занимать должности в правоохранительных органах. Лица, имеющие судимость, не имеют права на приобретение, хранение и ношение охотничьего и другого огнестрельного оружия, специального оружия для самообороны. Имеются определенные ограничения и в области избирательного права, в выборе места жительства и т.п.

3. Негативные последствия наличия судимости, носящие уголовно-правовой характер, заключаются в том, что судимость учитывается при рецидиве преступлений и при назначении наказания. Так, наличие рецидива является обстоятельством, отягчающим наказание (п. "а" ч. 1 ст. 63 УК). Установлен также более жесткий порядок назначения наказания при рецидиве преступлений (ст. 68 УК). Немаловажное значение имеет наличие судимости и при решении вопроса о назначении осужденному к лишению свободы вида исправительного учреждения (ст. 58 УК). Наличие судимости ограничивает, а в некоторых случаях вообще исключает возможность применения к лицу, вновь совершившему преступление, отдельных видов освобождения от уголовной ответственности и наказания (ст. ст. 75, 76 УК).

4. Установленные в отношении имеющих судимость ограничения общеправового и уголовно-правового характера теряют силу после погашения или снятия судимости.

5. Судимость погашается с учетом характера совершенного преступления и сроков, истекших после отбытия наказания (основного и дополнительного), в строгом соответствии с п. п. "а" - "д" ч. 3 ст. 86 УК. По истечении указанных в ч. 3 ст. 86 УК сроков, прошедших после отбытия наказания, судимость автоматически погашается, и для этого не требуется никаких специальных решений властных структур.

6. Особый порядок исчисления сроков погашения судимости определен при досрочном освобождении от отбывания наказания или в случае, когда неотбытая часть наказания была заменена более мягким наказанием. В подобной ситуации срок погашения судимости исчисляется из фактически отбытого срока наказания с момента освобождения от отбывания основного и дополнительного наказаний.

7. В отдельных случаях аннулирование неблагоприятных правовых последствий судимости может быть осуществлено досрочно, путем снятия судимости. По ходатайству осужденного в случае его безупречного поведения после отбытия наказания суд может снять с него судимость до истечения срока ее погашения. Закон не определяет конкретного срока, по истечении которого осужденный вправе обратиться с ходатайством в суд о снятии судимости. Тут важно лишь учитывать одно обстоятельство - у суда должна быть реальная возможность оценить поведение осужденного с точки зрения его безупречности. Осуществить такое можно только на индивидуальном уровне, в конкретной ситуации.

Раздел V. УГОЛОВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

Глава 14. ОСОБЕННОСТИ УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ И НАКАЗАНИЯ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

Статья 87. Уголовная ответственность несовершеннолетних

Комментарий к [статье 87](#)

1. О большом внимании государства к подросткам, профилактике правонарушений в их среде свидетельствует выделение самостоятельного раздела V (гл. 14 УК РФ), посвященного особенностям уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних. Законодатель исходит из того, что ими признаются лица, которым ко времени совершения преступления исполнилось 14, но не исполнилось 18 лет. Несовершеннолетние, достигшие этого возраста, имеют очевидное представление об общественной опасности и уголовной наказуемости соответствующих преступных деяний.

2. Общие вопросы уголовной ответственности, в том числе распространяющиеся на несовершеннолетних, урегулированы другими главами [Общей части](#) нового УК. Так, [ст. 20](#) закрепляет общий (16 лет) и специальный (14 лет) возраст уголовной ответственности. Вместе с тем возраст лица, совершившего преступление, устанавливается в соответствии с требованиями уголовно-процессуального права и разъяснениями Пленума Верховного Суда РФ, данными в [Постановлении](#) от 01.02.2011 "О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних".

3. При наличии данных, свидетельствующих об умственной отсталости несовершеннолетних, суды в соответствии с требованиями уголовно-процессуального закона должны выяснить ее степень, мог ли подросток осознавать значение своих действий и в какой мере руководить ими. В необходимых случаях должна быть произведена экспертиза специалистами в области детской и юношеской психологии (психологи, педагоги); соответствующие вопросы могут быть поставлены на разрешение эксперта-психиатра.

4. В зависимости от характера и степени общественной опасности совершенного преступления суд в соответствии с [ч. 2 ст. 87](#) УК может применить к несовершеннолетнему не только наказание, но и принудительные меры воспитательного воздействия.

Статья 88. Виды наказаний, назначаемых несовершеннолетним

Комментарий к [статье 88](#)

1. В рассматриваемой норме законодатель установил исчерпывающий перечень видов наказаний, которые могут применяться к несовершеннолетним. Для правильного применения уголовного закона в этой части необходимо учитывать разъяснения Пленума Верховного Суда РФ от 01.02.2011 [№ 1](#) "О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних".

2. Принимая во внимание, что назначенное несовершеннолетнему наказание должно быть в максимальной степени подчинено целям его исправления, суды обязаны строго соблюдать индивидуальный подход к определению вида и размера наказания. Меры уголовного наказания не должны применяться за незначительные правонарушения, которые носят характер озорства.

3. УК 1996 г. не предусматривает специальных видов наказания, применяемых только к несовершеннолетним. Однако из числа видов, предусмотренных [ст. 44](#), к несовершеннолетним не могут применяться: арест, пожизненное лишение свободы и смертная казнь. Не могут несовершеннолетние подвергаться и ряду специальных наказаний, применяемых к военнослужащим (ограничение по военной службе, содержание в дисциплинарной воинской части, лишение специального или воинского звания).

4. Штраф несовершеннолетним назначается не только при наличии у них самостоятельного заработка или имущества, на которое может быть обращено взыскание, но и при отсутствии такого имущества. В отдельных случаях штраф по решению суда может быть взыскан с родителей или иных законных представителей несовершеннолетнего осужденного, но лишь при наличии их согласия.

5. [Статья 88](#) УК предусматривает возможность такого наказания, как лишение права заниматься определенной деятельностью (профессиональной или иной, например, управлять транспортным средством), по понятной причине не упоминая лишения права занимать определенные должности на государственной службе, в органах местного самоуправления или в других организациях (см. [ст. 47](#) УК).

6. Обязательные работы назначаются на срок от сорока до ста шестидесяти часов и продолжительностью для лиц в возрасте до пятнадцати лет - не более двух, до шестнадцати лет - не более трех часов в день. Они должны быть посильными для осужденного несовершеннолетнего и не могут исполняться во время учебы или основной работы. Закон дифференцированно подходит к продолжительности исполнения данного вида наказания (критерием выступает возраст).

7. Исправительные работы назначаются несовершеннолетним на срок до одного года и отбываются по месту работы.

8. Ограничение свободы назначается несовершеннолетним осужденным в виде основного наказания на срок от двух месяцев до двух лет.

9. Лишение свободы несовершеннолетнего - это крайняя мера наказания, которая подлежит применению в тех случаях, когда суд приходит к выводу, что другая мера не даст положительного результата.

Уголовный закон дифференцирует наказание в зависимости от возраста несовершеннолетнего и категории тяжести преступления. Максимальный срок лишения свободы для несовершеннолетних составляет десять лет. При этом не совсем понятно решение законодателя о сокращении наполовину нижнего предела наказания, предусмотренного санкцией статьи [Особенной части](#) УК, при осуждении несовершеннолетнего за тяжкое или особо тяжкое преступление.

10. Закон дает шанс несовершеннолетнему и при рассмотрении вопроса об отмене условного осуждения в случае совершения нового преступления, не являющегося особо тяжким. Суд может повторно назначить в этом случае условное осуждение с новым испытательным сроком.

11. Важно помнить, что суд обязан выяснить особенности личности подростка и указать на них органу, исполняющему наказание, для построения нормальных взаимоотношений. Как представляется, речь идет о степени социализации, уровне интеллектуального и физического развития, типе темперамента, свойствах характера и т.п.

Статья 89. Назначение наказания несовершеннолетнему

Комментарий к [статье 89](#)

1. При назначении наказания несовершеннолетнему суд учитывает не только характер и степень общественной опасности преступления и личность виновного, но и степень его развития, осознанность мотивов преступления, условия его жизни и воспитания, уровень психического развития, иные особенности личности, а также влияние на него старших по возрасту лиц. При прочих условиях несовершеннолетний, попавший под влияние взрослых либо обделенный родительским воспитанием и заботой, испытывающий на себе насилие со стороны опекуна, заслуживает менее сурового наказания. Суд должен учесть, что в силу возрастных особенностей у несовершеннолетнего решающим мог оказаться такой мотив, как ложное чувство товарищества, сыграла роль склонность к подражанию, а не антиобщественная направленность личности и стремление извлечь из совершенного преступления собственную выгоду.

2. Законодатель обратил внимание на то, что несовершеннолетний возраст не может иметь преимущества перед другими смягчающими и отягчающими обстоятельствами, а должен учитываться только в совокупности с другими факторами.

Статья 90. Применение принудительных мер воспитательного воздействия

Комментарий к [статье 90](#)

1. **Часть 1 анализируемой статьи** содержит четыре принципиальных положения: а) речь идет о несовершеннолетнем, впервые совершившем преступление; б) преступление должно быть небольшой или средней тяжести (см. [комментарий к ст. 15 УК](#)); в) это право соответствующих должностных лиц, а не обязанность; г) данная норма не указывает, кем (каким органом, должностным лицом) эти меры могут быть назначены. Анализ показывает, что само по себе освобождение несовершеннолетнего от уголовной ответственности не исключается и по постановлению следователя (лица, производящего дознание) и прокурора, а также суда. Но применять принудительные меры воспитательного воздействия, на наш взгляд, может только суд.

2. Вполне обоснованным, соответствующим характеру этих мер является положение о возможности назначить несовершеннолетнему одновременно несколько мер (**ч. 3 ст. 90**). Действительно, вполне сочетаются, например, такие принудительные меры воспитательного воздействия, как предупреждение и передача под надзор родителей или лиц, их заменяющих, возложение обязанности загладить причиненный вред, ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего.

3. Допуская отмену назначенной принудительной меры и указывая на привлечение его к уголовной ответственности за ранее совершенное преступление, **ч. 4 ст. 90 УК** тем самым фактически подчеркивает условный характер применения принудительных мер воспитательного воздействия.

Статья 91. Содержание принудительных мер воспитательного воздействия

Комментарий к [статье 91](#)

1. Основная цель применения перечисленных в **ст. 91 УК** мер - добиться, чтобы подросток почувствовал тяжесть ответственности за причиненный его деянием вред, осознал, что его поведение находится под пристальным контролем соответствующих лиц и организаций, задача которых - помочь ему исправиться и предупредить новые правонарушения.

2. В **УК РФ 1996 г.** предусмотрена передача несовершеннолетних под надзор не только родителей или лиц, их заменяющих, но и специализированного государственного органа, обеспечивающего исправительное воздействие на несовершеннолетнего и контроль за его поведением.

3. Наиболее серьезным, безусловно, является "ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего". При ее реализации несовершеннолетний помещается в условия, позволяющие значительно оградить его от негативных влияний микросреды, направить в русло нормального, правомерного поведения. При этом перечень особых требований, предъявляемых к нему и изложенных в **ч. 4 ст. 91 УК**, не является исчерпывающим и может быть творчески дополнен рациональными мерами, оказывающими эффект в перевоспитании подростка.

Статья 92. Освобождение от наказания несовершеннолетних

Комментарий к [статье 92](#)

1. Фактически в данной норме речь идет об основаниях и условиях освобождения несовершеннолетних от наказания, в том числе и помещения их в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа органа управления образованием.

2. Из закона вытекает, что: во-первых, суд может освободить несовершеннолетнего, осужденного за преступление небольшой или средней тяжести, от наказания с применением общих принудительных мер воспитательного воздействия (**ч. 2 ст. 90 УК**); во-вторых,

освобождение от наказания возможно с помещением в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа органа управления образованием, но эта мера рассматривается как специфическая разновидность принудительных мер воспитательного воздействия и применяется только судом в порядке замены наказания несовершеннолетнему при осуждении его за преступление средней тяжести, а также тяжкого преступления; максимальный срок ее применения не зависит от максимального размера наказания, предусмотренного [УК](#) за совершенное подростком преступление, и составляет три года; в-третьих, закон содержит исчерпывающий перечень ([ч. 5 ст. 92 УК](#)) преступлений, за совершение которых подобный вид освобождения от наказания не применяется. Полагаем, что такое решение вполне обоснованное и позволит отграничить несовершеннолетних, совершивших весьма опасные преступления.

3. Суду предоставлено право сокращать срок пребывания несовершеннолетнего в указанных учреждениях либо продлевать его в случае необходимости завершения подростком общеобразовательной или профессиональной подготовки. В анализируемой [статье](#) [УК](#) четко обозначены основания, по которым может быть досрочно прекращен и продлен срок пребывания несовершеннолетнего в специальном воспитательном (закрытого типа) или лечебно-воспитательном учреждении.

Статья 93. Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания

Комментарий к [статье 93](#)

Для правильного применения норм об условно-досрочном освобождении необходимо учитывать разъяснения Пленума Верховного Суда РФ, данные в [Постановлении](#) от 21.04.2009 N 8 "О судебной практике условно-досрочного освобождения от наказания, замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания".

При условно-досрочном освобождении для осужденных несовершеннолетних по сравнению с взрослыми осужденными установлен льготный режим фактического отбывания наказания (1/3, 2/3). Предусматривается возможность условно-досрочного освобождения несовершеннолетних, осужденных только к лишению свободы. Закон увязывает возможность условно-досрочного освобождения не с размером назначенного осужденному наказания, а с тяжестью (категорией) совершенного им преступления. Это продиктовано архитектурой [УК](#), в частности, последствиями четкой категоризации преступлений по степени их тяжести (см. [комментарий к ст. 15 УК](#)).

Статья 94. Сроки давности

Комментарий к [статье 94](#)

Сроки давности при освобождении несовершеннолетних от уголовной ответственности или от отбывания наказания, которые согласно закону должны быть в два раза короче, чем для совершеннолетних лиц, составляют: за преступление небольшой тяжести - один год; за преступление средней тяжести - три года; за тяжкое преступление - пять лет; за особо тяжкое преступление - семь лет и шесть месяцев. Иных льгот по срокам давности не предусмотрено, т.е. в остальном действуют правила, закрепленные [ст. ст. 78 и 83 УК](#).

Статья 95. Сроки погашения судимости

Комментарий к [статье 95](#)

1. Сроки погашения судимости в отношении лиц, совершивших преступление в возрасте до восемнадцати лет, в [УК](#) сокращены с учетом принципа гуманного отношения государства и общества к несовершеннолетним. Тем не менее и в этом случае соблюден принцип дифференциации ответственности в зависимости от тяжести совершенного преступного деяния: минимальный срок (шесть месяцев) после отбытия или исполнения наказания более мягкого, чем лишение свободы; один год после отбытия лишения свободы для погашения судимости за

преступление небольшой или средней тяжести; увеличенный срок (три года после отбытия лишения свободы) за тяжкое или особо тяжкое преступление.

2. Если несовершеннолетний осужденный в установленном законом порядке был досрочно освобожден от наказания или неотбытая его часть была заменена более мягким видом наказания, то срок погашения судимости исчисляется из фактически отбытого срока наказания с момента освобождения от основного и дополнительного видов наказаний. Если он после отбытия наказания вел себя безупречно, то по его ходатайству суд может снять с него судимость до истечения срока ее погашения.

Статья 96. Применение положений настоящей главы к лицам в возрасте от восемнадцати до двадцати лет

Комментарий к [статье 96](#)

1. Применяя указанную [статью](#), суд имеет возможность самостоятельно определить "исключительные случаи", которые не всегда зависят от характера совершенного деяния и личности молодого человека. Необходимо принимать во внимание такие обстоятельства, как задержка интеллектуального развития, наличие психических отклонений, не исключающих вменяемости, условия жизни и воспитания (неполная или многодетная семья, наличие на попечении несовершеннолетних иждивенцев и т.п.).

2. Как представляется, данная норма не в полной мере учитывает принцип дифференциации ответственности. На наш взгляд, она может быть применима только к лицам указанного возраста, совершившим преступления небольшой или средней тяжести.

Раздел VI. ИНЫЕ МЕРЫ УГОЛОВНО-ПРАВОВОГО ХАРАКТЕРА

Глава 15. ПРИНУДИТЕЛЬНЫЕ МЕРЫ МЕДИЦИНСКОГО ХАРАКТЕРА

Статья 97. Основания применения принудительных мер медицинского характера

Комментарий к [статье 97](#)

1. Принудительные меры медицинского характера - это специфическая разновидность медицинских мер, применяемых к лицу, страдающему психическими расстройствами, без его согласия или согласия его законных представителей в случае совершения им общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом и нуждающегося по своему психическому состоянию в принудительном лечении и реабилитации.

2. Вопросы, касающиеся оснований и порядка применения мер медицинского характера, регламентируются международными конвенциями и соглашениями, федеральным законодательством РФ, ведомственными нормативными актами. Это в первую очередь: ["Международная классификация болезней \(МКБ-10\)"](#) (утв. [Приказом](#) Минздрава РФ от 27.05.1997 N 170) (часть I); УК РФ ([гл. 15](#)), УПК РФ ([гл. 51](#)); УИК РФ ([ст. 18](#)); [Закон](#) РФ от 02.07.1992 N 3185-1 "О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании" (ред. от 21.11.2011); [Постановление](#) Пленума Верховного Суда РФ от 07.04.2011 N 6 "О практике применения судами принудительных мер медицинского характера".

3. Принудительные меры медицинского характера имеют юридическую и медицинскую составляющие. Юридическими эти меры считаются по той причине, что основания, виды, цели, процедуры и порядок применения определяются уголовным, уголовно-процессуальным законодательством. Кроме того, принудительные меры медицинского характера назначаются только судом, который в дальнейшем рассматривает и принимает решения по продлению, изменению и прекращению применения принудительных мер медицинского характера. Одновременно принудительные меры медицинского характера являются и медицинскими, поскольку те же основания, цели, виды, порядок применения и прекращения этих мер зависят от сугубо медицинских факторов, таких, например, как диагноз заболевания, психического состояния

больного и т.п.

4. Принудительные меры медицинского характера не являются наказанием, хотя и имеют с ним ряд общих черт. В частности, и наказание, и принудительные меры медицинского характера являются мерами государственного принуждения и обеспечиваются принудительной силой государства. Кроме того, наказание и принудительные меры медицинского характера назначаются судом только в случае совершения гражданином общественно опасных деяний, предусмотренных уголовным законом. Самое главное, объединяющее наказание и принудительные меры медицинского характера, заключается в том, что в обоих случаях ограничиваются в разных масштабах некоторые права и свободы граждан, совершивших названные деяния.

5. Отличия принудительных мер медицинского характера от наказания проявляются в особенностях содержания этих правовых категорий, а также в специфике целей и оснований и порядка их применения. Так, в соответствии со [ст. 43 УК РФ](#) наказание как мера государственного принуждения назначается по приговору суда и применяется к лицу, признанному виновным в совершении преступления в целях восстановления социальной справедливости, исправления осужденного и предупреждения совершения новых преступлений. Что касается принудительных мер медицинского характера, то главное в их содержании - это лечение больного, совершившего деяние, предусмотренное [УК РФ](#).

6. Принудительные меры медицинского характера, в отличие от наказания, не являются карой. Их содержание и формы исполнения определены только особенностями заболевания. Это же касается и порядка определения сроков лечения. Если срок отбывания наказания точно определен в приговоре, то в постановлении суда о применении мер медицинского характера таких указаний нет, и все здесь зависит от психического состояния больного.

Немаловажное отличие наказания от принудительных мер медицинского характера проявляется и в процедуре реализации принудительных мер медицинского характера. Чтобы избежать возможных злоупотреблений, эта процедура обстоятельно регламентирована в федеральном российском законодательстве ([гл. 51 УПК РФ](#)). По этому поводу суд выносит постановление (а не приговор, которым определяется наказание). В постановлении, выносимом судом в совещательной комнате (дополнительная гарантия обеспечения прав и свобод гражданина), суд должен ответить на следующие вопросы: имело ли место деяние, запрещенное уголовным законом; совершено ли это деяние лицом в состоянии невменяемости; наступило ли у данного лица после совершения преступления психическое расстройство, делающее невозможным назначение наказания или его исполнение; представляет ли психическое расстройство лица опасность для него или других лиц либо возможно ли причинение данным лицом иного существенного вреда; подлежит ли применению принудительная мера медицинского характера и какая именно ([ст. 442 УПК РФ](#)). Только после оценки ответов на эти вопросы суд выносит соответствующее постановление: а) об освобождении от уголовной ответственности и применении меры медицинского характера в отношении лица, совершившего деяние, запрещенное уголовным законом, в состоянии невменяемости; б) об освобождении от наказания и применении принудительной меры медицинского характера в отношении лица, у которого после совершения преступления наступило психическое расстройство, делающее невозможным назначение наказания или его исполнение; в) о прекращении дела и об отказе в применении принудительной меры медицинского характера в случаях, когда лицо не представляет общественной опасности по своему психическому состоянию либо им совершено деяние небольшой тяжести, а также при нахождении одного из оснований, предусмотренных [ст. ст. 24 - 28 УПК РФ](#), независимо от наличия и характера заболевания лица.

Постановление о применении мер медицинского характера выносится судом при наличии достаточных к тому оснований. Эти основания строго определены уголовным законом ([ч. 1 ст. 97 УК РФ](#)).

Если лицо, совершившее преступление, признано вменяемым, но у него зафиксировано психическое расстройство, не исключающее вменяемости, то ему наряду с назначенным наказанием назначаются необходимые принудительные меры медицинского характера в виде амбулаторного принудительного наблюдения и лечения у психиатра. Такой же порядок

применяется и в отношении лиц, указанных в [пункте "д" части первой статьи 97](#) настоящего Кодекса.

Общими для всех групп лиц, названных в [п. п. "а" - "д" ч. 1 ст. 97](#) УК РФ, признаками являются: наличие психического расстройства, затрудняющего выбор той или иной формы поведения в уголовно-значимой ситуации; совершение лицом деяния, предусмотренного [УК РФ](#); угроза совершения нового общественного деяния под влиянием психического расстройства. Вместе с тем можно отметить, что законодатель выделяет наиболее незащищенную категорию потерпевших - несовершеннолетних, не достигших 14 лет, в отношении которых могут быть совершены преступления против их половой неприкосновенности. Виновные в этих преступлениях, признанные вменяемыми, представляют высокую опасность, и поэтому к ним должны быть применены специфические меры медицинского характера.

7. Наиболее распространенным основанием применения принудительных мер медицинского характера является совершение деяния, предусмотренного [УК РФ](#), в состоянии невменяемости (свыше 80%).

Довольно редки в практике случаи применения [п. "б" ч. 1 ст. 97](#) УК РФ, предусматривающего назначение принудительных мер медицинского характера лицам, у которых после совершения преступления наступило психическое расстройство, делающее невозможным назначение или исполнение наказания. Это психическое расстройство может носить устойчивый или временный характер. При устойчивом психическом расстройстве принудительное лечение назначается в том же порядке, как и в отношении лица, совершившего общественно опасное деяние в состоянии невменяемости.

При временном психическом расстройстве (алкогольный психоз, реактивное состояние в связи с возбуждением уголовного дела, угрозой наказания и т.п.) уголовное дело приостанавливается и только в случаях затяжного характера заболевания суд назначает принудительные меры медицинского характера.

8. В [п. "в" ч. 1 ст. 97](#) предусматривается применение принудительных мер медицинского характера к лицам, совершившим преступление и страдающим психическими расстройствами, которые не исключают вменяемости. Эта категория лиц, определенная [ст. 22](#) УК РФ, относится к числу ограниченно вменяемых по причине наличия у них психических аномалий как наследственных, так и приобретенных (наркоманы, алкоголики). Лицо, страдающее психическим расстройством, не исключающим вменяемости, подлежит уголовной ответственности наряду с вменяемыми лицами. Однако это обстоятельство учитывается судом и может служить основанием для назначения наказания принудительных мер медицинского характера.

В [п. "д" ч. 1 ст. 97](#) предусматривается применение принудительных мер медицинского характера к лицам, совершившим преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших 14 лет, и страдающим расстройством сексуального предпочтения (педофилией), не исключающим вменяемости. К преступлениям данного вида относятся преступления, указанные в [примечании к ст. 73](#) УК.

9. Решение вопроса о применении принудительных мер медицинского характера связано с возможностью причинения лицами, страдающими психическими расстройствами, иного общественного вреда (уже после ранее причиненного либо с опасностью для себя и других лиц). В иных ситуациях, в отношении лиц, указанных в [части первой ст. 97](#) УК РФ и не представляющих опасности по своему психическому состоянию, суд может передать необходимые материалы органам здравоохранения для решения вопроса о лечении этих лиц или направлении их в психоневрологические учреждения Министерства здравоохранения и социального развития. Соответственно этот вид лечения не является принудительным, но его цели такие же, что и при применении принудительных мер медицинского характера, а именно излечение лиц, страдающих психическими расстройствами или улучшение их психического состояния, а также предупреждение совершения ими новых деяний, предусмотренных [статьями Особой части](#) УК РФ.

Статья 98. Цели применения принудительных мер медицинского характера

Комментарий к [статье 98](#)

1. Принудительные меры медицинского характера относятся уголовным законом к иным мерам уголовно-правового характера. Следовательно, цели применения принудительных мер медицинского характера по своей общей направленности соответствуют задачам, определенным [ст. 2 УК](#).

2. Специфика целей применения принудительных мер медицинского характера состоит в том, что, с одной стороны, эти цели по своему содержанию носят чисто медицинский характер и направлены на излечение лиц, указанных в [ч. 1 ст. 97 УК](#), или улучшение их психического состояния. С другой стороны, цели применения принудительных мер медицинского характера имеют юридическую направленность - предупреждение совершения этими лицами новых опасных деяний.

3. В системе целей применения принудительных мер медицинского характера приоритетными являются цели медицинской направленности (излечение или улучшение психического состояния лиц, указанных в [ч. 1 ст. 97 УК](#)), поскольку их достижение позволяет излечить человека и одновременно существенно повысить эффективность разного рода общих и специальных мер предупреждения совершения этими лицами новых деяний, предусмотренных статьями [Особенной части УК РФ](#).

4. Под излечением в смысле [ст. 98 УК](#) понимается полное исчезновение болезненных проявлений психического расстройства, могущих привести к совершению деяния, предусмотренного [УК РФ](#). Сложность решения вопроса об излечении в данном случае состоит в том, что психические расстройства нередко имеют тенденцию к систематическому обострению, болезнь зачастую имеет приступообразное или периодическое течение. Медицинская практика показывает, что исчезновение болезненных психических проявлений, после того как очередной приступ, фаза или обострение миновали, вовсе не означает, что наступило излечение в смысле [ст. 98 УК](#). Как правило, после ремиссии или наступления так называемого светлого промежутка психическое заболевание впредь может проявиться в сопряжении с последствиями прошлого заболевания, послужившего основанием назначения принудительных мер медицинского характера. Эти обстоятельства необходимо учитывать и в медицинской, и в правоприменительной деятельности.

5. Современное состояние медицинской науки и практики позволяет утверждать, что во многих случаях оказания психиатрической помощи, в том числе и в виде принудительных мер медицинского характера, наступает не излечение, а улучшение психического состояния лиц, которым назначены эти меры. Улучшением психического состояния лиц, указанных в [ч. 1 ст. 97 УК](#), имеющим соответственно уголовно-правовые последствия, предусмотренные [гл. 15 УК](#), считается такое их психическое состояние, когда у них исчезают не все, а лишь наиболее тяжелые, стойкие или систематические обостряющиеся болезненные проявления, имеющие или могущие иметь общественно опасный характер.

6. Достижение такой определенной законом цели применения принудительных мер медицинского характера, как предупреждение совершения лицами, указанными в [ч. 1 ст. 97 УК](#), новых деяний, предусмотренных статьями [Особенной части УК РФ](#), достигается посредством реализации комплекса медицинских, организационно-хозяйственных, управленческих и правовых мер воздействия на этих лиц. Эти меры строго регламентированы федеральным законодательством и соответствующими ему ведомственными нормативными актами и инструкциями ([Закон РФ "О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании"](#); Временная инструкция о порядке применения принудительных мер медицинского характера в отношении лиц с психическими расстройствами, совершивших общественно опасные деяния; [Инструкция](#) по организации принудительного амбулаторного лечения от алкоголизма или наркомании осужденных, отбывающих наказания в учреждениях уголовно-исполнительной системы Минюста России, утвержденная Приказом Минюста России от 3 августа 2001 г. N 229, и др.).

Статья 99. Виды принудительных мер медицинского характера

Комментарий к [статье 99](#)

1. В зависимости от характера психического расстройства и степени общественной опасности совершенного деяния суд может назначить один из четырех названных в [ч. 1 ст. 99](#) УК РФ видов принудительных мер медицинского характера. Специфика каждого из них определяется содержанием лечения, его интенсивностью, особенностями обеспечения безопасности больных и окружающих их граждан.

2. Перечень видов принудительных мер медицинского характера, определенных [ст. 99](#) УК РФ, носит исчерпывающий характер и расширительному толкованию не подлежит.

3. В целях обеспечения больших гарантий соблюдения прав и законных интересов граждан и во избежание возможных злоупотреблений, основания назначения отдельных видов принудительных мер медицинского характера определяются в специальных нормах ([ст. ст. 100, 101](#) УК РФ).

4. Лицам, признанным ограниченно вменяемыми (см. [комментарий к ст. 22](#) УК), которым назначено наказание, а также осужденным за совершение в возрасте старше восемнадцати лет преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетнего, не достигшего четырнадцатилетнего возраста, и страдающим расстройством сексуального предпочтения (педофилией), не исключающим вменяемости, наряду с наказанием может быть назначено амбулаторное принудительное наблюдение и лечение у психиатра.

Статья 100. Амбулаторное принудительное наблюдение и лечение у психиатра

Комментарий к [статье 100](#)

1. Амбулаторное принудительное наблюдение и лечение у психиатра относится к категории наименее жестких видов принудительных мер медицинского характера. Этот вид принудительного лечения назначается в случаях, когда лицо по своему психическому состоянию не нуждается в помещении в психиатрический стационар ([ст. 100](#) УК). В основном амбулаторное принудительное наблюдение и лечение у психиатра применяется к лицам, совершившим преступление и страдающим психическими расстройствами, не исключающими вменяемости. При этом судом учитываются: характер и степень психического расстройства лица, общественная опасность деяния, реальная возможность в конкретном регионе обеспечить амбулаторное наблюдение и лечение у психиатра.

2. Амбулаторная психиатрическая помощь предусматривает периодическое обследование здоровья лиц, нуждающихся в применении мер медицинского характера, диагностику психических расстройств, их лечение, психопрофилактику и реабилитационную помощь, специальный уход за лицами, страдающими психическими расстройствами.

3. Амбулаторное наблюдение и лечение у психиатра, как правило, назначается в отношении тех лиц, которые могут реально оценивать свое психическое состояние, добровольно соблюдать режим и средства лечения, имеющих устойчивое и прогнозируемое поведение, не требующих постоянного медицинского контроля и имеющих возможность самостоятельно решать социальные и бытовые вопросы.

4. Одна из важнейших составляющих амбулаторного принудительного наблюдения и лечения у психиатра - диспансерное наблюдение, включающее в себя регулярные осмотры врача-психиатра. При этом для таких осмотров вовсе не обязательно согласие больного или его родственников. Диспансерное наблюдение предполагает также применение психофармакологических, психотерапевтических и социально-реабилитационных средств. В настоящее время, когда процесс преодоления кризисных явлений в области здравоохранения только начинается, трудно рассчитывать на высокую эффективность амбулаторного

принудительного наблюдения и лечения у психиатра. Тем не менее положительных моментов тут несравненно больше. Лечение психических расстройств в привычной для больного обстановке, а тем более завершение лечения, проведенного в стационаре, практически всегда оказывается эффективнее в амбулаторных условиях.

5. Свообразием отличается реализация амбулаторного принудительного наблюдения и лечения у психиатра в отношении лиц, осужденных за преступления, совершенные в состоянии вменяемости, но нуждающихся в лечении психических расстройств (ч. 2 ст. 99 УК). Это своеобразие определяется главным образом местом принудительного наблюдения и лечения (исправительное учреждение). В соответствии со ст. 18 УИК и ч. 1 ст. 104 УК в зависимости от характера заболеваний и их протекания принудительные меры медицинского характера к осужденным к лишению свободы применяются либо в условиях медико-санитарной части исправительного учреждения, либо в исправительном учреждении. Что касается осужденных к иным видам наказаний (не связанных с лишением свободы), то в отношении них принудительные меры медицинского характера исполняются в учреждениях органов здравоохранения, оказывающих амбулаторную психиатрическую помощь.

Статья 101. Принудительное лечение в психиатрическом стационаре

Комментарий к статье 101

1. Принудительное лечение в психиатрическом стационаре - это более жесткий в сравнении с амбулаторным принудительным наблюдением и лечением у психиатра вид принудительных мер медицинского характера. Законом предусмотрено принудительное лечение в психиатрическом стационаре: общего типа; специализированного типа; специализированного типа с интенсивным наблюдением.

2. Принудительное лечение в психиатрическом стационаре общего типа может быть назначено лицу, которое по своему психическому состоянию нуждается в стационарном лечении и наблюдении, но не требует интенсивного наблюдения (ч. 2 ст. 101 УК).

Особенностью психиатрического стационара общего типа является то, что этот стационар специально не рассчитан для применения принудительных мер медицинского характера. Это, как правило, обычная психиатрическая больница. Здесь нет специальных мер безопасности, стационарный режим соответствует типовым психиатрическим лечебным учреждениям. В этих учреждениях лица, которым назначено принудительное медицинское лечение, находятся в одинаковых условиях с другими пациентами, поступившими в стационар общего типа на общих основаниях.

Принудительное лечение в психиатрическом стационаре общего типа назначается судом с учетом результатов судебно-психиатрической экспертизы. При этом учитывается то обстоятельство, что у больного, совершившего общественно опасное деяние, к моменту принятия решения о виде принудительных мер медицинского характера отсутствуют явно выраженные тенденции к грубым нарушениям больничного режима. В то же время вероятность повторения психоза сохраняется.

3. Особой спецификой обладает принудительное лечение в психиатрическом стационаре специализированного типа. В соответствии с законом (ч. 3 ст. 101 УК) принудительное лечение в стационаре специализированного типа может быть назначено лицу, которое по своему психическому состоянию требует постоянного наблюдения. Необходимость постоянного наблюдения прежде всего связана с тем, что больные, которым определен такой вид принудительных мер медицинского характера, проявляют (могут проявлять) активную агрессивность по отношению к окружающим. Медико-юридические особенности таких больных не позволяют оставить их без присмотра. Для них характерна склонность к повторному совершению общественно опасного деяния. Кроме того, поведение больного нередко оказывается опасным для себя (аутоагрессивное поведение), и тут без посторонней помощи обойтись невозможно.

Постоянное наблюдение касается практически всего процесса пребывания больного в психиатрическом стационаре специализированного типа. Это и стадия медикаментозного лечения, и трудотерапия, и социальная адаптация в стадии общения с окружающими и т.п.

4. В психиатрический стационар специализированного типа с интенсивным наблюдением ([ч. 4 ст. 101 УК](#)) направляются лица, совершившие тяжкие и особо тяжкие деяния, предусмотренные [УК РФ](#), и продолжающие представлять особую опасность для себя и окружающих (отказываются от лечения, проявляют агрессию в отношении медицинского персонала и других пациентов, готовятся к побегу, предпринимают попытки к самоубийству и т.п.). В этом медицинском заведении обеспечение режима осуществляется надлежаще обученным персоналом. Здесь допустимо и применение мер физического стеснения (фиксация пациента с помощью специальной одежды). Чтобы избежать случаев злоупотреблений подобного рода средствами сдерживания агрессии, о формах и времени применения мер физического стеснения в обязательном порядке делается письменная запись в соответствующих медицинских документах.

Статья 102. Продление, изменение и прекращение применения принудительных мер медицинского характера

Комментарий к [статье 102](#)

1. Сама необходимость регулирования в уголовном законодательстве применения, продления, изменения и прекращения принудительных мер медицинского характера объясняется тем, что суд, назначая принудительные меры медицинского характера, не устанавливает их сроков, поскольку достижение целей применения этих мер ([ст. 98 УК РФ](#)) зависит от ряда факторов, которые заранее невозможно учесть и оценить (характер и ход психического расстройства, конкретные возможности его лечения, личностные особенности больного и т.п.).

2. Решая вопрос о продлении, изменении и прекращении применения принудительных мер медицинского характера, суд может не согласиться с администрацией учреждения, осуществляющего принудительное лечение, или уголовно-исполнительной инспекции, контролирующей применение принудительных мер медицинского характера, которые на основании заключения комиссии врачей-психиатров направляют в суд представление о целесообразности продления или прекращения таких мер.

3. По результатам рассмотрения вопроса о прекращении, об изменении или продлении принудительной меры медицинского характера суд выносит одно из следующих постановлений: о прекращении принудительной меры медицинского характера, если вследствие выздоровления лица либо такого изменения его психического состояния отпадает необходимость в дальнейшем применении ранее назначенной меры; об изменении применения принудительной меры медицинского характера, если в связи с улучшением или ухудшением психического состояния лица возникает необходимость в назначении ему иной формы применения принудительной меры медицинского характера на следующие шесть месяцев, если отсутствуют основания для прекращения или изменения данной меры вследствие отсутствия изменения психического состояния лица, что вызывает необходимость продления судом применения к этому лицу принудительного лечения; об отказе в прекращении, изменении или продлении применения принудительной меры медицинского характера, если психическое состояние и степень общественной опасности такого лица исключает возможность удовлетворения возбужденного ходатайства.

4. Особое решение законодателем принято в отношении осужденных в возрасте старше восемнадцати лет за совершение преступлений против половой неприкосновенности несовершеннолетнего, не достигшего четырнадцатилетнего возраста, и страдающих расстройством сексуального предпочтения (педофилией), не исключающим вменяемости. Во-первых, суд, рассматривая представление администрации учреждения, исполняющего наказание, за шесть месяцев до отбытия наказания назначает судебно-психиатрическую экспертизу таким лицам в целях решения вопроса о необходимости применения к нему принудительных мер медицинского характера в период условно-досрочного освобождения или в период отбывания более мягкого вида наказания, а также после отбытия наказания. Во-вторых, в силу Федерального

[закон](#) от 29.02.2012 N 14-ФЗ положение данной [части](#) нормы действует в отношении осужденных, совершивших преступления до дня вступления в силу этого [Закона](#). Это положение находится в некотором противоречии с [ч. 1 ст. 10 УК](#), в соответствии с которой уголовный закон, устанавливающий преступность деяния, усиливающий наказание или иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет. Для устранения этого противоречия требуется разъяснение высших судебных инстанций.

Статья 103. Зачет времени применения принудительных мер медицинского характера

Комментарий к [статье 103](#)

1. После излечения определенной категории лиц, находившихся на излечении в психиатрическом стационаре, а именно лиц, совершивших преступления, психическое расстройство у которых наступило после совершения ими преступления, при назначении наказания или при возобновлении его исполнения появляются основания для назначения наказания или продолжения отбывания наказания за совершенное преступление.

2. С учетом того, что сама процедура принудительного лечения существенно ограничивает права и свободы граждан, закон предусматривает необходимость зачета времени применения принудительных мер медицинского характера, приравнивая один день пребывания в психиатрическом стационаре к одному дню лишения свободы.

3. Лечение в психиатрическом стационаре, как правило, занимает довольно продолжительное время. По этой причине в правоприменительной практике нередко возникает вопрос о сроках давности привлечения к уголовной ответственности, исполнения обвинительного приговора в отношении излечившихся лиц. В подобных ситуациях необходимо учитывать, что определенный в [ст. 103 УК](#) порядок зачета времени принудительных мер медицинского характера применяется с учетом сроков давности уголовного преследования, установленных [ст. ст. 78, 94 УК](#). В случаях назначения лицу наказания, не связанного с лишением свободы, необходимо руководствоваться положениями [ст. 72 УК](#).

Проверяются также и другие основания для освобождения излечившихся лиц ([ст. ст. 80.1, 81, 84, 90, 92 УК](#)).

Статья 104. Принудительные меры медицинского характера, соединенные с исполнением наказания

Комментарий к [статье 104](#)

1. Принудительные меры медицинского характера, соединенные с исполнением наказания, могут назначаться судом только лицам, осужденным за преступления, совершенные в состоянии вменяемости, но нуждающимся в лечении психических расстройств (см. [комментарий к ст. ст. 22, 99 УК](#)).

2. Принудительные меры медицинского характера, соединенные с исполнением наказания, могут быть назначены судом исключительно в виде амбулаторного принудительного наблюдения и лечения у психиатра ([п. "а" ч. 1 ст. 99 УК](#)). Другие виды принудительных мер медицинского характера ([п. п. "б" - "г" ч. 1 ст. 99 УК](#)) в данном случае назначены быть не могут.

3. Принудительные меры медицинского характера, соединенные с исполнением наказания в виде лишения свободы, исполняются по месту отбывания лишения свободы медицинскими службами исправительно-трудового учреждения.

4. Принудительное лечение при исполнении наказаний, не связанных с лишением свободы ([ст. 44 УК](#)), осуществляется по месту жительства осужденного медицинскими учреждениями системы здравоохранения, оказывающими психиатрическую помощь.

5. При изменении психического состояния осужденного к худшему он может быть помещен

в психиатрический или наркологический стационар с соблюдением установленных на этот счет правовых и медицинских предписаний. При наказании в виде лишения свободы такое лицо помещается в стационарное учреждение уголовно-исполнительной системы Минюста России. Время пребывания в таком стационаре засчитывается в срок отбывания наказания. Если же наказание не связано с лишением свободы, то лицо помещается в стационар, подотчетный органам здравоохранения.

6. Продолжительность принудительного лечения, соединенного с исполнением наказания, не может превышать срока назначенного судом наказания. Вместе с тем срок принудительного лечения в данном случае может быть и меньшим, если суд примет такое решение по представлению органа, исполняющего наказание, и комиссионного медицинского заключения. В тех ситуациях, когда излечения не наступало после истечения срока наказания в виде лишения свободы, начатое лечение может, но уже в добровольном порядке, быть продолжено по месту жительства отбывшего наказание на общих основаниях.

Глава 15.1. КОНФИСКАЦИЯ ИМУЩЕСТВА

Статья 104.1. Конфискация имущества

Комментарий к [статье 104.1](#)

1. Статьи данной [главы](#) появились после продолжительных дискуссий о необходимости выполнения международных конвенций в части конфискации имущества у лиц, виновных в совершении ряда опасных преступлений. В [ч. 1 ст. 104.1](#) УК установлено, что решение о конфискации принимается исключительно на основании обвинительного приговора суда, а имущество изымается и обращается в собственность государства. Перечень преступлений, указанный в [п. "а" ч. 1 комментируемой статьи](#), следует признать исчерпывающим и не подлежащим расширительному толкованию. Хотя не совсем понятно, почему в этот перечень не вошли такие опасные корыстные и корыстно-насильственные преступления, как хищения (в том числе и особо квалифицированные виды кражи, мошенничества, присвоения или растраты, грабежа, разбоя), вымогательство и др., совершаемые из корыстных побуждений или с получением незаконного дохода.

2. Наряду с этим законодатель формулирует еще два основания, при обнаружении которых возможно принятие судом решения о конфискации имущества. В первом случае речь идет об имуществе, в которое было превращено или преобразовано имущество, полученное в результате совершения преступления, и доходы от него. Во втором случае законодатель говорит о возможности конфискации имущества, которое использовалось или предназначалось для совершения весьма ограниченного круга деяний: содействие террористической деятельности в форме финансирования терроризма ([ст. 205.1](#) УК), организация незаконного вооруженного формирования или участия в нем в форме финансирования ([ст. 208](#) УК), а также для финансирования организованной группы (таких квалифицированных и особо квалифицированных составов много в [Особенной части](#) УК РФ, но законодатель ограничился только формой соучастия, полагая, видимо, что за все преступления, совершенные организованной группой, к ответственности будут привлечены лица, финансировавшие эту группу) и преступного сообщества (видимо, речь идет о лицах, способствующих материально совершению преступления, предусмотренного [ст. 210](#) УК). Вместе с тем в этой части законодательное решение нельзя признать удачным. Перечень преступлений, указанный в [п. "а"](#), фактически повторяется в [п. "в"](#) ([ст. ст. 205.1, 208, 210](#)).

3. Кроме того, подлежат конфискации орудия, оборудование или иные средства совершения преступления, принадлежащие обвиняемому ([п. "г" ч. 1 ст. 104.1](#)).

4. Закон наряду с этим указывает на разделение имущества, полученного преступным путем, от имущества, приобретенного законным способом.

5. Следует учесть, что законодатель ограничивает применение конфискации, в случае если имущество было передано другому лицу, которому его происхождение не было известно.

6. Для точного применения этих новелл, по нашему мнению, необходимо их законодательное либо судебное толкование. Сложность их применения заключается в том, что конфискация не является основным и дополнительным наказанием. Поэтому не ясно, является ли решение о конфискации имущества правом или обязанностью суда.

Статья 104.2. Конфискация денежных средств или иного имущества взамен предмета, подлежащего конфискации

Комментарий к [статье 104.2](#)

В [ч. 1 ст. 104.2](#) УК речь идет о конфискации денежной суммы взамен определенного предмета, входящего в имущество, подлежащее конфискации. Если решение суда о конфискации такого предмета выполнить будет невозможно, то суд обязан принять меры к конфискации денежной суммы, которая соответствует стоимости данного имущества.

В [ч. 2 данной статьи](#) предусмотрена возможность конфискации иного имущества вместо определенного предмета или эквивалентной денежной суммы при его отсутствии.

Статья 104.3. Возмещение причиненного ущерба

Комментарий к [статье 104.3](#)

В данной [статье](#) речь идет о первоочередных задачах при решении вопроса о конфискации имущества. При этом законодатель вполне справедливо установил очередность передачи конфискованного имущества: в первую очередь принимаются меры к возмещению вреда, причиненного законному владельцу, и лишь оставшаяся часть переводится в доход государства.

ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ

Раздел VII. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ЛИЧНОСТИ

Глава 16. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ЖИЗНИ И ЗДОРОВЬЯ

Статья 105. Убийство

Комментарий к [статье 105](#)

1. В Конституции РФ провозглашается, что высшей ценностью общества и государства являются личность, человек, его права и свободы ([ст. 2](#) Конституции РФ). Исходя из этого, одной из важнейших задач УК РФ является охрана личности от преступных посягательств. Личность рассматривается как единство биологических и социальных качеств и признаков человека. Это совокупное понятие характеризует родовой объект преступлений (выделенных в этом [разделе](#) УК). Законодатель группирует составы преступлений против личности с учетом видового объекта (который отражается в названии [главы указанного раздела](#) УК). Жизнь и здоровье человека являются наиболее важными объектами уголовно-правовой охраны. В данном случае жизнь и здоровье понимаются как биологические признаки, позволяющие человеку существовать в природе и нормально развиваться. За посягательства на эти ценности, невозполнимые качества личности законодатель установил самые суровые санкции: длительные сроки лишения свободы, пожизненное лишение свободы, исключительную меру наказания - смертную казнь.

2. Под преступлениями против жизни и здоровья следует понимать общественно опасные деяния, запрещенные уголовным законом под угрозой наказания и посягающие на жизнь человека или причиняющие вред его здоровью. Наиболее опасными преступлениями в данной [главе](#) признаются убийства. Но их классификация позволяет выделять простое убийство ([ч. 1 ст. 105](#) УК), убийство с отягчающими обстоятельствами ([ч. 2 ст. 105](#)) и привилегированное убийство (убийства, совершенные при смягчающих обстоятельствах - [ст. ст. 106 - 108](#)). Ранее в уголовном законе выделялось и убийство по неосторожности. Однако УК РФ 1996 г. отказался от понятия

неосторожного убийства, в связи с чем под убийством в настоящее время понимается умышленное причинение смерти другому человеку.

3. **Объектом** преступления признается жизнь другого человека. Жизнь человека - это совокупность биологических и социальных факторов, которые дают возможность существовать человеку в природе и в обществе себе подобных. Началом жизни с точки зрения уголовного права признается рождение ребенка, который может самостоятельно осуществлять функцию дыхания. Наступлением смерти принято считать окончательное прекращение деятельности мозга в связи с распадом клеток центральной нервной системы (биологическая смерть). Такой подход к моменту начала жизни и ее окончания позволяет квалифицировать сознательное умерщвление плода ребенка в утробе матери не как убийство, а как криминальный аборт. С другой стороны, посягательство на мертвого ребенка, который ошибочно принят за живого, следует оценивать по правилам фактической ошибки как покушение на убийство. Фигура потерпевшего имеет большое значение для оценки противоправных действий. Человек должен быть живым и другим, то есть покушение на собственную жизнь не образует состава убийства. Следует заметить, что уголовный закон охраняет жизнь любого человека независимо от его возраста, физических и социальных признаков, моральных качеств. Но в ряде случаев признаки потерпевшего имеют определяющее значение для квалификации: речь идет о жертвах преступлений, которых законодатель наделил специфическими признаками по полу, возрасту, должностному положению и т.д.

Все убийства признаются деяниями с материальным составом, т.е. для признания преступления окончанным необходимо наступление общественно опасных последствий. В данном случае имеется в виду наступление смерти человека.

4. С **объективной** стороны убийство может быть совершено как путем действия, так и путем бездействия. Чаще всего это активные действия, нарушающие анатомическую целостность жизненно важных органов человека (проникающее ножевое ранение, огнестрельное ранение, утопление, удушение, отравление ядом и т.п.). Путем бездействия убийство может иметь место только в случаях, когда виновный был обязан заботиться о потерпевшем или должен был и мог предотвратить наступление смерти. Обязательный признак объективной стороны - наступление смерти. Не имеет значения для квалификации время наступления смерти. Важно установить наличие причинной связи между деянием и наступившей смертью. На квалификацию в некоторых случаях влияют факультативные признаки объективной стороны - место, способ и обстановка совершения преступления.

5. **Субъективная** сторона убийства характеризуется только умышленной формой вины. Умысел может быть и прямой, и косвенный. Виновный сознает, что лишает жизни другого человека, предвидит возможность или неизбежность наступления смерти потерпевшего и желает, либо сознательно допускает наступление смерти, либо безразлично относится к такому результату.

Кроме того, квалификация убийства очень часто зависит от направленности умысла (особенно при так называемых фактических ошибках). Покушение на убийство возможно только с прямым умыслом, т.к. все действия виновного свидетельствуют о том, что он предвидел наступление смерти, желал этого, но смерть не наступила по причинам, не зависящим от его воли. При этом дополнительной квалификации по фактически наступившим для потерпевшего последствиям не требуется. Мотивы и цели преступления в ряде случаев являются обязательными признаками и имеют решающее значение для оценки деяния (например, убийство из хулиганских побуждений, убийство из корыстных побуждений и т.д.).

6. **Субъект** преступлений данного вида - физическое, вменяемое лицо, достигшее установленного законом возраста (по [ст. 105](#) - 14 лет, по остальным статьям, предусматривающим ответственность за убийство - с 16 лет).

Под "простым" убийством теория и практика подразумевают убийство из ревности, из мести на почве личных неприязненных отношений, убийство в ссоре или драке (при отсутствии хулиганских мотивов), из трусости, из зависти, из сострадания к безнадежно больному или с его согласия. Иначе говоря, по [ч. 1 ст. 105](#) УК квалифицируются убийства без смягчающих и

отягчающих обстоятельств, указанных в уголовном законе. Убийством признается и лишение жизни человека с его согласия. Эвтаназия, т.е. процесс умерщвления безнадежно больных людей по их просьбе, по нашему законодательству недопустима и приравнивается к убийству.

Для правильной квалификации убийств определяющее значение имеют разъяснения Пленума Верховного Суда РФ, данные в [Постановлении](#) от 27 января 1999 г. N 1 "О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)" (с изменениями, внесенными Постановлениями Пленума от 6 февраля 2007 г. N 7, от 3 апреля 2008 г. N 4 и от 3 декабря 2009 г. N 27). В большей части судебное толкование касается так называемого квалифицированного убийства ([ч. 2 ст. 105 УК](#)). Следует подчеркнуть, что перечень квалифицирующих признаков является закрытым и не подлежит расширительному толкованию. Вместе с тем убийство, совершенное при отягчающих обстоятельствах, предусмотренных двумя и более пунктами [ч. 2 ст. 105 УК](#), должно квалифицироваться по всем этим пунктам.

7. В соответствии с положениями [ч. 1 ст. 17 УК РФ](#) убийство двух или более лиц, совершенное одновременно или в разное время, не образует совокупности преступлений и подлежит квалификации по [пункту "а" ч. 2 ст. 105 УК РФ](#), а при наличии к тому оснований также и по другим пунктам [части 2 данной статьи](#), при условии, что ни за одно из этих убийств виновный ранее не был осужден.

Убийство же одного человека и покушение на жизнь другого не могут рассматриваться как оконченное преступление - убийство двух или более лиц. Так как умысел виновного не был до конца реализован по не зависящим от его воли причинам, содеянное следует квалифицировать по [ч. ч. 1 или 2 ст. 105 и ст. 30 и п. "а" ч. 2 ст. 105 УК](#). Если виновный, желая причинить смерть одному человеку, не доводит свой замысел до конца (промахивается при стрельбе) и неумышленно причиняет вред другому человеку (за исключением случаев терроризма и стрельбы в многолюдных местах), то его действия также образуют идеальную совокупность преступлений - [ч. ч. 1 или 2 ст. 105 и ч. 1 ст. 109 УК](#). Убийство двух или более лиц в состоянии аффекта, при превышении пределов необходимой обороны или при превышении мер, необходимых для задержания, квалифицируется по другим статьям УК ([ст. ст. 107 и 108](#) соответственно). По нашему мнению, убийство двух или более лиц с точки зрения субъективной стороны может быть совершено только с прямым умыслом.

8. Как убийство лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга ([п. "б" ч. 2 ст. 105 УК](#)) следует квалифицировать убийство, совершенное с целью воспрепятствования правомерной деятельности потерпевшего по выполнению им своего служебного либо общественного долга, а также по мотивам мести за такую деятельность. Под служебной деятельностью судебная практика понимает любую деятельность потерпевшего, входящую в круг его служебных обязанностей, вытекающих из трудового договора с государственными, общественными и иными зарегистрированными в установленном порядке предприятиями и организациями, деятельность которых не противоречит действующему законодательству. Выполнением общественного долга следует признавать осуществление гражданами как специально возложенных на них обязанностей, так и совершение другой полезной деятельности (депутаты, общественные контролеры, члены органов самоуправления, лица, выступающие в качестве свидетелей, и т.п.). Необходимо отметить, что действия указанных лиц должны быть законными. Закон одинаково защищает как самого потерпевшего, осуществляющего служебную деятельность или выполняющего общественный долг, так и его близких. К близким потерпевшему лицам, наряду с близкими родственниками, могут относиться иные лица, состоящие с ним в родстве, свойстве (родственники супруга), а также лица, жизнь, здоровье и благополучие которых заведомо для виновного дороги потерпевшему в силу сложившихся личных отношений.

Данное убийство следует отличать от убийства государственного или общественного деятеля ([ст. 277 УК](#)), лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование ([ст. 295 УК](#)), сотрудника правоохранительного органа ([ст. 317 УК](#)), а также от геноцида ([ст. 357 УК](#)). Данные составы преступлений выделены законодателем в отдельные нормы (специальные), а по правилам квалификации при конкуренции общей и специальной нормы действует специальная норма. Главный признак, который необходимо доказать при квалификации по [п. "б"](#), - либо цель

воспрепятствования правомерной деятельности, либо месть за такую деятельность. Учитывая данное обстоятельство, можно утверждать, что такое убийство может быть совершено только с прямым конкретизированным умыслом.

9. Убийство малолетнего означает умышленное причинение смерти лицу, не достигшему 14-летнего возраста. При убийстве лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии, а равно сопряженном с похищением человека (п. "в" ч. 2 ст. 105 УК), необходимо помнить следующее. Судебная практика под беспомощным понимает состояние, при котором потерпевший не может понимать характера и значения совершаемых с ним действий (малолетство, физические или психические недостатки, иное болезненное или бессознательное состояние) или не может оказать сопротивления виновному, и последний сознает, что потерпевший находится в таком состоянии. При этом не имеет значения, привел ли потерпевшего в такое состояние сам виновный (алкоголь, наркотики, снотворное, гипноз) или потерпевший уже находился в этом состоянии. Вместе с тем свойство и характер действия на организм лекарственных препаратов, наркотических средств, сильнодействующих и ядовитых веществ могут быть установлены соответствующим экспертом, заключение которого необходимо учитывать при оценке действий виновного. К лицам, находящимся в беспомощном состоянии, могут быть отнесены, в частности, тяжелобольные и престарелые, малолетние дети, лица, страдающие психическими расстройствами, лишаящими их способности правильно воспринимать происходящее.

Убийство, сопряженное с похищением человека, следует квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных п. "в" ч. 2 ст. 105 и ст. 126 УК, так как эти преступления имеют самостоятельный состав. Следует помнить, что смерть в данном случае может причиниться не только похищенному, но и другим лицам в связи с похищением. Важно доказать, что умысел виновного охватывал причинение смерти потерпевшему. Если умысел на убийство доказать не представляется возможным, то в ряде случаев действия виновного следует квалифицировать по ч. 3 ст. 126 УК соответственно (субъективная сторона будет характеризоваться двойной формой вины - умыслом, направленным на захват или похищение, и неосторожностью по отношению к наступившей смерти потерпевшего).

10. Убийство женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности (п. "г" ч. 2 ст. 105 УК), особо выделяется потому, что, лишая жизни беременную женщину, виновный уничтожает и возможность жизни плода, т.е. будущего человека. Для квалификации не имеет значения срок беременности. С **объективной** стороны преступление выражается в лишении жизни женщины, находящейся в любой стадии беременности. **Заведомость** означает, что виновному заранее было достоверно известно о беременности женщины.

Интересен вопрос о квалификации действий виновного, который ошибается относительно факта беременности потерпевшей. Фактически убийство другого человека совершается, но умысел был направлен на убийство беременной женщины. По нашему мнению, действия виновного в данном случае следует квалифицировать по правилам идеальной совокупности как оконченное убийство и покушение на квалифицированное убийство - ч. ч. 1 или 2 (если установлены иные отягчающие обстоятельства) ст. ст. 105 и 30, п. "г" ч. 2 ст. 105 УК. Данное преступление, учитывая характер деяния, может быть совершено только с прямым умыслом.

11. Убийство, совершенное с особой жестокостью (п. "д" ч. 2 ст. 105 УК) свидетельствует о жестокости преступника. Но для указанного признака необходимо выявить особые обстоятельства, характеризующие убийство как исключительно жестокое. Эти обстоятельства должны быть, с одной стороны, связаны со способом совершения преступления, а с другой - охватываться умыслом виновного. В теории и практике под **особой жестокостью** понимаются случаи, когда перед лишением жизни или в процессе совершения убийства к потерпевшему умышленно применялись пытки, истязания либо ему причинялись особые страдания путем нанесения большого количества телесных повреждений или использования мучительно действующего яда, сожжения заживо, длительного лишения пищи, воды. Например, по уголовному делу об убийстве Воловик было установлено, что подсудимый С. нанес ей 23 ножевых ранения в жизненно важные органы, причинив множественные проникающие колото-резаные раны груди и живота с повреждением печени, легкого, почки и желудка и многие другие

повреждения. Тамбовский областной суд обоснованно признал его виновным в убийстве с особой жестокостью. Особая жестокость может выражаться также в совершении убийства в присутствии близких потерпевшему лиц, когда виновный сознавал, что своими действиями причиняет им особые страдания. Вместе с тем уничтожение или расчленение трупа с целью сокрытия преступления не может рассматриваться как убийство, совершенное с особой жестокостью. Глумление над трупом само по себе не может расцениваться в качестве обстоятельства, свидетельствующего о совершении убийства с особой жестокостью. Содеянное надлежит квалифицировать по соответствующей части [ст. 105](#) и по [ст. 244](#) УК, предусматривающей ответственность за надругательство над телами умерших.

Необходимо подчеркнуть, что особая жестокость - это юридическое понятие, а не медицинское. Оценивают данное понятие следственные органы и суд. Убийства такого рода могут совершаться как с прямым, так и с косвенным умыслом.

12. Главная особенность убийства, совершенного общеопасным способом ([п. "е" ч. 2 ст. 105](#) УК), заключается в том, что виновным сознательно выбран такой способ, при котором создается реальная угроза для жизни других лиц. Если следовать разъяснениям Пленума Верховного Суда РФ, то достаточно угрозы гибели хотя бы одного человека (кроме потерпевшего). При этом угроза должна быть действительной, а не мнимой и предполагаемой.

Такие способы известны судебной практике: взрыв, поджог, затопление, обвал, разрушение жилых строений, выстрелы в толпу, отравление воды и пищи, удушение газом, применение иных источников повышенной опасности. Важно, чтобы умысел виновного охватывал угрозу причинения смерти другим лицам. В случае причинения вреда здоровью других лиц действия виновного следует квалифицировать по совокупности с другими преступлениями, предусматривающими ответственность за умышленное причинение вреда здоровью, а при причинении смерти другим лицам - по совокупности с [п. "а" ч. 2 ст. 105](#) УК. Когда убийство таким способом сопряжено с уничтожением или повреждением чужого имущества либо с уничтожением или повреждением лесов, а равно насаждений, не входящих в лесной фонд, содеянное следует квалифицировать также по [ч. 2 ст. 167](#) или [ч. 2 ст. 261](#) УК.

13. Убийство, совершенное группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой ([п. "ж" ч. 2 ст. 105](#) УК), совершается с использованием различных форм соучастия, признаки которых раскрываются в [ст. 35](#) УК. Как любое соучастие, здесь предполагается умышленное участие двух и более лиц в лишении жизни другого человека. По разъяснению Пленума Верховного Суда РФ, в качестве исполнителей преступления следует признавать лиц, которые действовали совместно, с умыслом, направленным на совершение убийства, и непосредственно участвовали в процессе лишения жизни потерпевшего.

Убийство, совершенное группой лиц, признается в том случае, если в его совершении совместно участвовали два и более исполнителя без предварительного сговора. Если в преступлении участвовали лица, заранее договорившиеся о совместном убийстве, это означает, что все они соисполнители и действовали по предварительному сговору группой лиц. Если при совершении преступления роли были распределены и в убийстве наряду с исполнителем участвовали организатор, подстрекатель или пособник, то действия последних квалифицируются по [ст. 33](#) и [п. "ж" ч. 2 ст. 105](#) УК (если они одновременно не являлись соисполнителями убийства), а действия исполнителя - без ссылки на [ст. 33](#) УК. Под убийством, совершенным организованной группой, следует понимать преступление, совершенное устойчивой группой лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких убийств. Как правило, такая группа тщательно планирует преступление, заранее подготавливает орудия убийства, распределяет роли между участниками группы. В связи с этим Пленум Верховного суда разъяснил, что действия всех участников организованной группы, совершившей убийство, независимо от их роли в преступлении, следует квалифицировать как **соисполнительство**, т.е. без ссылки на [ст. 33](#) УК. Подобное преступление может быть совершено с прямым умыслом, причем заранее обдуманно. Исключение составляет убийство, совершенное простой группой без предварительного сговора. В этом случае возможен как прямой, так и косвенный умысел.

14. Убийство из корыстных побуждений или по найму, а равно сопряженное с разбоем,

вымогательством или бандитизмом (п. "з" ч. 2 ст. 105 УК), характеризуется рядом особенностей. Корыстные побуждения характеризуются стремлением к незаконному обогащению за счет нарушения чужих прав и интересов. Как убийство из **корыстных побуждений** надлежит квалифицировать убийство, совершенное в целях получения материальной выгоды для виновного или других лиц за счет имущества убитого (денег, имущества или прав на его получение, прав на жилплощадь) или избавления от материальных затрат (возврата имущества, долга, оплаты услуг, выполнения имущественных обязательств, уплаты алиментов и т.п.). Данное разъяснение позволяет говорить о том, что такое убийство может быть совершено как путем активных действий, так и в форме бездействия (когда человек по малолетству, дряхлости или тяжелой болезни не может обеспечить себя питанием и другими средствами, необходимыми для поддержания жизни, и в результате бездействия виновного погибает). Следует иметь в виду, что убийство, совершенное по тем или иным мотивам, не может рассматриваться как совершенное из корыстных побуждений, если те появились после совершения убийства. Точно так же не является убийством из корыстных побуждений убийство, совершенное в связи с неуплатой потерпевшим долга или за невыполнение каких-либо имущественных обязанностей. Как правило, в данном случае мотивом преступления является месть.

Как убийство по найму надлежит квалифицировать убийство, обусловленное получением исполнителем преступления материального или иного вознаграждения. В настоящее время это касается "заказных" убийств. Хотя в определенной степени это усложненный вид корыстного убийства - виновный соглашается за определенное вознаграждение, получаемое от заказчика, лишить жизни другого человека. Если заказчик действует из корыстных побуждений, то его действия, на наш взгляд, необходимо квалифицировать по совокупности - как организатора корыстного убийства и убийства по найму.

Если убийство совершено при разбойном нападении либо сопряжено с вымогательством или бандитизмом, действия виновного надлежит квалифицировать по совокупности с преступлениями, предусмотренными ст. ст. 162, 163 и 109 УК соответственно. Об этом неоднократно указывал Пленум Верховного Суда РФ, поясняя, что виновный в данном случае совершает два самостоятельных преступления.

Как представляется, убийство из корыстных побуждений или по найму может быть совершено только с прямым умыслом, а подобные деяния, сопряженные с разбоем, вымогательством или бандитизмом, могут совершаться как с прямым, так и с косвенным умыслом.

15. В п. "е.1" ч. 2 ст. 105 УК выделен самостоятельный вид квалифицированного преступления: убийство по мотиву кровной мести. По сути, это выделение признака из более общего, ранее предусмотренного в п. "л" части второй ст. 105 УК, который также претерпел изменение. Следует согласиться с решением законодателя о выделении кровной мести в самостоятельный квалифицирующий признак убийства. Действительно, не совсем верно уравнивать экстремистские мотивы совершения убийства и мотив кровной мести.

Кровная месть известна с древнейших времен и распространена среди многих племен земного шара. Как древнейший родовой обычай кровная месть была известна и сохраняется в нескольких республиках Северного Кавказа. По древним обычаям за убийство мстили родственники убитого самому убийце или одному из ближайших родственников, на кого "падала" кровная месть. За увечье или ранение причинивший их сам подвергался увечью или ранению со стороны потерпевшего. Мстить убийце своего родственника было священным долгом. Не исполнивший этот долг навлекал позор не только на себя, но и на весь свой род, каждый вправе был обидеть и оскорбить его. Ислам, став господствующей религией в республиках Северного Кавказа, на Ближнем и Среднем Востоке, освятил и узаконил этот обычай, закрепив его в мусульманском праве (шариате).

Общественная опасность данного преступления состоит в том, что виновный посягает на жизнь другого человека и на исключительное право государства на осуществление правосудия. За убийство, совершенное женщиной, кровная месть "падает" на ее мужа, брата, иных родственников мужского рода. Данное убийство может быть совершено только с прямым умыслом. Косвенный

умысел исключается. Поскольку обычай кровной мести требует оплатить за смерть смертью, то ни к какому иному результату при осуществлении мести субъект не стремится, другого исхода не допускает - он желает только смерти обидчика, которую предвидит, сознавая общественно опасный характер своих действий. Правы те специалисты, которые указывают на то, что в отличие от простого убийства из мести при убийстве по мотиву кровной мести виновный руководствуется не столько чувством личной неприязни к потерпевшему, сколько стремлением соблюсти обычай, дабы не подвергнуть позору себя и свой род <1>.

<1> Борзенков Г.Н. Указ. соч. С. 80.

Данное преступление с обострением отношений в республиках Северного Кавказа стало встречаться значительно чаще, опасность его возросла с увеличением реальных и потенциальных потерпевших. Субъектом убийства на почве кровной мести может быть только лицо, принадлежащее к этой национальности или этнической группе, где существует обычай кровной мести. Важное значение для квалификации имеет и личность потерпевшего. Им может быть представитель иной национальности либо иного вероисповедания или лицо, принадлежащее к той же национальности, расе, что и виновный.

16. Убийство из хулиганских побуждений (п. "и" ч. 2 ст. 105 УК) совершается на почве явного неуважения к обществу, грубого нарушения правил общежития и норм морали, когда поведение виновного являлось открытым вызовом общественному порядку и было обусловлено желанием противопоставить себя окружающим, показать свое пренебрежительное к ним отношение. Чаще всего такое убийство следует за актом хулиганства, как правило, с использованием незначительного повода как предлога для убийства. Необходимо установить, что умысел виновного охватывал посягательство не только на жизнь человека, но и на общественный порядок. Неустановление мотивов убийства не является основанием для квалификации преступления как совершенного из хулиганских побуждений. Вместе с тем умышленное убийство, совершенное из ревности, мести и других побуждений, возникших на почве личных неприязненных отношений, не должно квалифицироваться по указанному пункту.

Необходимо отграничивать данный вид убийства от убийства в ссоре или в драке. При этом важно выяснить, кто явился инициатором ссоры или драки и не был ли конфликт спровоцирован виновным для использования его в качестве повода к убийству. В соответствии с разъяснениями Пленума Верховного Суда РФ, если зачинщиком ссоры или драки был потерпевший, а равно в случае, когда поводом к конфликту послужило его неправомерное поведение, виновный не может нести ответственность за убийство из хулиганских побуждений. Обязательным признаком объективной стороны является место совершения преступления и публичность действий виновного. Субъект может действовать с прямым умыслом, но чаще умысел бывает косвенным, который характеризуется безразличным отношением к наступившим последствиям.

17. При убийстве с целью скрыть другое преступление (п. "к" ч. 2 ст. 105 УК) или облегчить его совершение необходимо установить конкретную цель убийства. Не требуется, чтобы виновный в результате убийства достиг указанной цели, достаточно установить сам факт ее наличия перед убийством. Вместе с тем преступление, совершение которого облегчалось или скрывалось с помощью убийства, подлежит самостоятельной квалификации.

Под убийством, сопряженным с изнасилованием или насильственными действиями сексуального характера, по разъяснению Пленума Верховного Суда РФ, следует понимать убийство в процессе изнасилования или с целью скрыть его, а также по мотивам мести за оказанное сопротивление. Речь идет о двух самостоятельных преступлениях, поэтому действия виновного следует квалифицировать по совокупности (п. "к" ч. 2 ст. 105 УК и в зависимости от конкретных обстоятельств по соответствующим частям и пунктам ст. ст. 131 или 132).

18. В последнее время участились факты совершения различных преступлений по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы.

Увеличилось число убийств, совершаемых по подобным мотивам. 6 июля 2007 г. Государственная Дума приняла Федеральный закон N 211-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с совершенствованием государственного управления в области противодействия экстремизму", который был 11 июля одобрен Советом Федерации и 24 июля 2007 г. подписан Президентом Российской Федерации <1>. В соответствии с этим Законом в Уголовный кодекс РФ внесен ряд дополнений и изменений, касающихся совершения различных преступлений по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы (речь идет об экстремистских мотивах). Согласно этим изменениям можно сделать вывод о том, что повышенной степенью опасности обладает и деяние, совершенное по мотиву политической, идеологической ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы. Таким образом, мотивы действий виновного с редакционной точки зрения приведены в соответствие с диспозициями ст. ст. 282 и 282.1 УК, которые данный мотив включают в состав более общего преступления, связанного с экстремизмом.

<1> URL: <http://dokument.kremlin.ru/images/3/04.png/040987016.png>.

В соответствии со ст. ст. 282 и 282.1 УК сами по себе действия, направленные на возбуждение политической, идеологической, национальной, расовой или религиозной вражды, являются самостоятельными преступлениями. Но при убийстве по аналогичному мотиву, по нашему мнению, совокупность преступлений отсутствует. Данный вид убийства, предусмотренный п. "л" ч. 2 ст. 105 УК, свидетельствует о ненависти или вражде к лицам "иного рода" и "племени", целью которого является возбуждение национальной, расовой или религиозной вражды, демонстрация превосходства либо неполноценности граждан по признаку их отношения к национальной или расовой принадлежности, к религии.

Законодатель к числу обязательных признаков данного вида убийства относит специальный мотив - нетерпимость людей к другой национальности или расе, представителям другой религии. Это преступление может быть совершено в результате сложившихся конфликтных отношений между виновным и потерпевшим на почве ненависти к лицам другой национальности, расы, к представителям другой религии. Но это не обязательно. Такое убийство может быть совершено, например, в процессе массовых беспорядков и т.п.

Убийство по мотиву политической или идеологической ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы в части новелл уголовного закона характеризуется оценочными признаками. Для правильной квалификации подобных действий следует ориентироваться на разъяснения Пленума Верховного Суда РФ, данные в Постановлении от 28 июня 2011 года N 11 "О судебной практике по уголовным делам о преступлениях экстремистской направленности".

19. Убийство в целях использования органов и тканей потерпевшего (п. "м" ч. 2 ст. 105 УК) будет считаться оконченным независимо от того, использовал ли виновный органы и ткани потерпевшего. В специальной литературе распространено мнение, что органы и ткани убитого используются для трансплантации в качестве донорского материала. Но законодатель ведет речь не только о трансплантации, а вообще об использовании органов и тканей для различных целей: использование в промышленности, каннибализм, глумление над трупом и т.п. Если при совершении данного убийства виновный руководствовался корыстными мотивами, то его действия необходимо квалифицировать по совокупности: п. п. "з" и "м" ч. 2 ст. 105 УК. С учетом выделенной законодателем специальной цели это убийство может совершаться только с прямым, заранее обдуманым умыслом.

20. С учетом судебного толкования необходимо правильно квалифицировать различные варианты убийств. Действия должностного лица, совершившего убийство при превышении должностных полномочий, следует квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных ч. ч. 1 или 2 ст. 105 и ч. 3 ст. 286 УК РФ. Аналогично по совокупности с ч. 2 ст.

203 УК РФ должны квалифицироваться действия руководителя или служащего частной охранной или детективной службы, совершившего убийство при превышении полномочий, предоставленных ему в соответствии с лицензией, вопреки задачам своей деятельности. Убийство сотрудника места лишения свободы или места содержания под стражей либо осужденного с целью воспрепятствовать его исправлению или из мести за исполнение им общественной обязанности, совершенное лицом, отбывающим наказание в виде лишения свободы или содержащимся под стражей, надлежит квалифицировать, помимо соответствующей части [ст. 105 УК РФ](#), по [ст. 321 УК РФ](#), предусматривающей ответственность за дезорганизацию нормальной деятельности учреждений, обеспечивающих изоляцию от общества.

Статья 106. Убийство матерью новорожденного ребенка

Комментарий к [статье 106](#)

1. Ранее данное преступление относилось к простому убийству. Но история развития уголовного законодательства показывает, что в законодательстве многих зарубежных стран предусматривалась ответственность за детоубийство. Непосредственным **объектом данного преступления** является жизнь новорожденного ребенка.

[Статья](#) предусматривает два вида действий. В первом случае речь идет об убийстве в процессе рождения ребенка (в период отделения ребенка от тела матери и его первого самостоятельного вдоха или сразу после родов; в медицине таким периодом признаются сутки с момента появления ребенка). Во втором случае определяющую роль для квалификации имеет наличие психотравмирующей ситуации (которая может быть результатом поведения медиков, родственников, близких, первичного осмотра ребенка и т.п.) либо психическое расстройство женщины, вызванное объективными и субъективными причинами (некоторые авторы называют месячный срок как максимальный возраст ребенка при таком убийстве).

Главное при этом - фигура потерпевшего. Законодатель четко обозначил его признаки - только что появившийся на свет ребенок. По нашему мнению, необходимо четкое разъяснение Пленума Верховного Суда РФ по поводу возраста новорожденного.

2. **Субъективная сторона** этого преступления предусматривает вину в большей степени в форме косвенного умысла, хотя не исключен и прямой умысел. Например, когда мать не желает признавать своим ребенком новорожденного, родившегося с различными физическими отклонениями. Если будет доказано наличие корыстной цели, то квалификация по данной [статье](#) исключается, а речь следует вести о квалифицированном убийстве.

3. Важно помнить, что **субъектом преступления** может быть только мать ребенка, достигшая возраста 16 лет. Законодательная конструкция данной [статьи](#) требует практически по всем делам данной категории проведения судебно-психиатрической экспертизы. Необходимо устанавливать в определенных случаях наличие у матери ребенка психотравмирующей ситуации, под которой следует понимать обстановку, связанную с самим процессом родов (физиологическое состояние, болевой шок и т.п.), но и обстоятельства, которые имели место до и после родов (в семье, в отношениях с отцом ребенка и т.п.). Не менее важно психическое состояние женщины, которая может быть признана в определенных случаях ограниченно вменяемой (см. [комментарий к ст. 22 УК](#)).

Как следует из разъяснений Пленума Верховного Суда РФ, квалификация по [ст. 106 УК](#) сохранится и в случаях убийства матерью новорожденного ребенка при обстоятельствах, указанных в п. п. "в" (в части беспомощного состояния ребенка), "д", "е" ч. 2 [ст. 105 УК](#).

Необходимо отметить, что законодатель, закрепив ограничение свободы в качестве альтернативного наказания в санкции комментируемой [статьи](#), проводит более тщательную дифференциацию ответственности, позволяющей точнее индивидуализировать наказание. Эта новелла используется и в ряде других статей УК РФ ([ст. ст. 107, 108, 109](#) и др.).

Статья 107. Убийство, совершенное в состоянии аффекта

1. Данное преступление является убийством со смягчающими обстоятельствами. При оценке убийства, совершенного в состоянии аффекта, следует отграничивать физиологический аффект от патологического. Последний характеризуется глубоким помрачением сознания, при этом человек не способен отдавать отчет своим действиям и руководить ими. Такой **субъект** признается невменяемым. Физиологический аффект характеризует сильное душевное волнение, которое: а) возникло внезапно; б) вызвано насилием, издевательством или тяжким оскорблением либо иными противоправными или аморальными действиями со стороны потерпевшего. Состояние сильного душевного волнения означает, что в психике здорового человека стремительно и бурно протекает психическая реакция - "эмоциональный взрыв" ярости, гнева, потрясения, при которых нарушается сознательно-волевой контроль за выбором поведения.

Как признает судебная практика, между провоцирующим поведением потерпевшего и аффектом не должно быть разрыва во времени. Лишь в исключительных случаях, с учетом особых факторов или в связи с длительной психотравмирующей ситуацией возможен определенный разрыв во времени.

При расследовании подобных обстоятельств обязательно назначается судебно-психиатрическая экспертиза, а в особо сложных случаях и комплексная психолого-психиатрическая экспертиза.

2. Насилие может быть как физическим (удары, побои, выкручивание рук, связывание, изнасилование, причинение вреда здоровью любой тяжести), так и психическим (реальная и объективно выполнимая угроза применения физического насилия). Так, Президиум Верховного Суда РФ по делу К. указал, что Г., запугивая угрозами и побоями, сломил ее сопротивление и неоднократно совершил с ней насильственные действия сексуального характера, что привело ее в состояние внезапно возникшего сильного душевного волнения, в процессе которого она причинила Г. двумя кухонными ножами и двумя вилками 78 колото-резаных ран лица, шеи, груди и живота, 28 из которых были проникающими с повреждением сердца, легких, печени и других органов. От полученных ранений Г. скончался на месте. Тем не менее действия К. были квалифицированы по [ч. 1 ст. 107](#) (БВС РФ. 1999. N 5. С. 10, 11).

Издевательство и тяжкое оскорбление - оценочные понятия, которые могут быть признаны таковыми лишь при анализе всех конкретных обстоятельств дела. Возможны и иные противоправные действия, грубо нарушающие права и законные интересы виновного или его близких (наезд автомашины под управлением пьяного водителя, шантаж, превышение должностных полномочий и т.п.). Аморальное поведение потерпевшего также является оценочным понятием (по нашему мнению, здесь необходимо четкое судебное толкование, а в таком виде, как указано в диспозиции [статьи](#), можно подразумевать широкий спектр действий). Длительная психотравмирующая ситуация возникает на фоне вышеуказанных действий потерпевшего. Он систематически, в течение продолжительного времени допускает в отношении виновного противоправные действия или аморально себя ведет, тем самым травмирует его психику, провоцируя аффективные действия.

3. **Субъективная сторона** характеризуется виной в форме прямого или косвенного умысла, но он всегда будет внезапно возникшим.

По [ч. 2 ст. 107](#) квалифицируется убийство двух или более лиц. Необходимо, чтобы причинение смерти двум и более лицам охватывалось единым умыслом и было совершено практически одновременно. Главный же критерий - совершение этих действий в состоянии аффекта. С учетом разъяснений Пленума Верховного Суда РФ по данной [статье](#) должно квалифицироваться и убийство, совершенное при обстоятельствах, предусмотренных п. п. "д", "е", "л" (только в части убийства по мотиву кровной мести) [ч. 2 ст. 105](#).

Статья 108. Убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление

Комментарий к статье 108

1. При квалификации убийства, совершенного при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, следует помнить, что диспозиция данной [статьи](#) является ссылочной. Для правильного понимания сути преступления необходимо обратиться к [ст. ст. 37 и 38 УК](#). Вместе с тем такие понятия, как "превышение пределов необходимой обороны" и "превышение мер, необходимых для задержания", являются оценочными и требуют учитывать всю совокупность фактических обстоятельств.

Более тщательно некоторые из них раскрываются в материалах судебной практики. В соответствии с [Постановлением](#) Пленума Верховного Суда РФ от 27 сентября 2012 г. (см. [комментарий к ст. 37 УК](#)) превышением пределов необходимой обороны признается лишь явное, очевидное несоответствие защиты характеру и опасности посягательства. Но при этом следует учитывать новую редакцию [ч. 1 ст. 37 УК](#), в соответствии с которой не является преступлением причинение вреда посягающему лицу в состоянии необходимой обороны, т.е. при защите личности и прав обороняющегося или других лиц, охраняемых законом интересов общества или государства от общественно опасных посягательств, если это деяние было сопряжено с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, либо с непосредственной угрозой применения такого насилия, и [ч. 2.1 данной статьи](#), согласно которой не являются превышением пределов необходимой обороны действия обороняющегося лица, если это лицо вследствие неожиданности посягательства не могло объективно оценить степень и характер опасности нападения.

Необходимо дополнительное судебное толкование, потому что причинение смерти посягающему, которое очень часто трактовалось как превышение пределов необходимой обороны, сейчас может признаваться правомерным. Важно помнить, что потерпевший при необходимой обороне находится в экстремальной ситуации, отражая нападение, и не может точно взвешивать и оценивать каждый свой шаг. Такой подход требует ограничивать убийство при превышении пределов необходимой обороны от убийства в состоянии аффекта. Последнее признается только тогда, когда убийство совершается по мотивам мести или ревности.

2. При неосторожном причинении смерти нападавшему или задерживаемому ответственность другой стороны исключается. При совершении данного преступления должностным лицом дополнительной квалификации по статьям о должностных преступлениях не требуется.

Преступление, предусмотренное [ч. 1 ст. 108 УК](#), может быть совершено и с прямым, и с косвенным умыслом, тогда как деяние, наказуемое по [ч. 2 ст. 108](#), по нашему мнению, совершается только с косвенным умыслом. Умысел, как правило, неопределенный, но при этом исключается квалификация действий обороняющегося или задерживающего как приготовление или покушение на преступление.

3. При оценке действий лица, причинившего смерть другому лицу в процессе его задержания за совершение преступления, следует помнить, что основная цель задерживающего - доставить лицо, совершившее преступление, в органы власти, при этом другими мерами сделать это не удастся. Таким образом, причинение смерти в процессе задержания, по мнению большинства специалистов, недопустимо, но налицо коллизия норм уголовного закона и, например, [Федерального закона "О полиции"](#), в соответствии с которым при задержании опасных преступников допускается применение огнестрельного оружия. По нашему мнению, если при этом сотрудник полиции неосторожно относился к последствиям в виде смерти задерживаемого, то эксцесс задержания отсутствует, но если будет установлен умысел на причинение смерти и такие последствия наступят, то ответственность за превышение мер, необходимых для задержания, будет иметь место по [ч. 2 ст. 108 УК](#).

Как оценить действия сотрудника правоохранительного органа, который, применяя огнестрельное оружие при задержании террориста или серийного убийцы и теряя надежды на его

задержание, лишает его жизни в целях пресечения возможности совершения последним новых преступлений? Полагаем, что в такой ситуации квалификация действий сотрудника по [ч. 2 ст. 108](#) вряд ли оправданна, хотя в этом смысле [ст. 38](#) УК нуждается в более точной редакции.

Содеянное следует квалифицировать по [ст. 108](#) УК и в случае убийства при превышении пределов необходимой обороны или мер, необходимых для задержания, даже при наличии некоторых обстоятельств, указанных в [ч. 2 ст. 105](#) УК (например, убийство двух или более лиц).

Статья 109. Причинение смерти по неосторожности

Комментарий к [статье 109](#)

1. Законодатель совершенно обоснованно не включил данное преступление в число убийств. Тяжесть его не позволяет вести речь о направленном причинении смерти. В данном случае речь идет о небрежном либо легкомысленном поведении виновного, в результате чего причиняется смерть другому человеку. Такие тяжкие последствия являются следствием грубой недисциплинированности, неосмотрительности и невнимательности виновного. При легкомыслии мы сталкиваемся с тем, что виновный действует более опасно, он сознательно нарушает определенные правила, инструкции, допускает неоправданный риск. Если же опасное поведение лица осуществляется осознанно, но при этом виновный действует на авось, в расчете на внезапное везение, допускает безразличие к последствиям своего опасного поведения, то речь должна идти о косвенном умысле, т.е. об умышленном преступлении. Небрежность, с которой действует виновный, необходимо отличать от казуса, невиновного причинения смерти, когда виновный предвидел возможность причинения смерти другому человеку, но предпринял все необходимые меры для ее предотвращения, а смерть наступила по не зависящим от него причинам, либо лицо не предвидело смерть, не могло и не должно было ее предвидеть.

2. При квалификации случаев причинения смерти по неосторожности ([ст. 109](#) УК) необходимо помнить о смежных составах, в которых речь идет также о неосторожности как причине гибели людей ([ст. ст. 124, 143, 215 - 217](#) УК и др.). В первом случае причинение смерти является результатом грубого нарушения нормальных правил предосторожности в быту, на отдыхе. Признается, что виновный действовал невнимательно, неосмотрительно, легкомысленно. Такое поведение законодатель предусмотрел и при ненадлежащем исполнении своих профессиональных обязанностей ([ч. 2 ст. 109](#) УК), что повлекло причинение смерти по неосторожности. Во втором случае речь идет о специальных нормах, которые предусматривают эти последствия при нарушении каких-либо инструкций, правил в конкретных сферах деятельности (правила охраны труда, пожарной безопасности) либо в результате невыполнения или ненадлежащего выполнения своих обязанностей так называемым специальным субъектом (халатность должностного лица - [ст. 293](#) УК).

Наиболее опасным подобное деяние признается в случае причинения смерти по неосторожности двум или более лицам ([ч. 3 ст. 109](#) УК). Как представляется, такие последствия должны наступить одновременно, а не следовать одно за другим.

Статья 110. Доведение до самоубийства

Комментарий к [статье 110](#)

1. Данный состав преступления, как нам представляется, содержит **основной и дополнительный непосредственные объекты**. Основным признается жизнь другого человека, а в качестве дополнительного объекта законодатель определяет честь и достоинство человека, который решается на самоубийство.

2. Состав преступления по конструкции является формально-материальным, т.е. преступление считается оконченным даже при доведении потерпевшего до покушения на самоубийство. По **объективной стороне** действия виновного отличаются активностью, они носят провоцирующий характер, совершаются опасным способом (угроза, жестокое обращение, систематическое унижение человеческого достоинства). Угрозы могут быть разнообразными, в

том числе и в форме физического воздействия, шантажа и т.п. Жестокое обращение - понятие оценочное, но практика подразумевает под этим избиение или иное физическое воздействие, мучения, истязания, т.е. систему действий, направленных на побуждение потерпевшего к самоубийству. Систематическое унижение человеческого достоинства, по мнению практиков, должно находиться в причинной связи с фактом самоубийства или покушением на него.

3. **Субъект преступления** характеризуется также определенными качественными признаками. Речь идет о вменяемом лице, достигшем возраста 16 лет, который своим поведением доводит потерпевшего до самоубийства. Закон говорит об общем субъекте преступления, а не о том, в чьей материальной или иной зависимости находился потерпевший.

4. **Субъективная сторона** может характеризоваться виной в форме прямого или косвенного умысла. В законе четко не выделена цель - доведение до самоубийства, но во всех случаях ее необходимо устанавливать и доказывать.

5. Преступление будет считаться оконченным не только при самоубийстве потерпевшего, но и при покушении на самоубийство.

Статья 111. Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью

Комментарий к [статье 111](#)

1. Диспозиция данной нормы носит бланкетный характер, т.е. при квалификации таких деяний необходимо четко представлять, что классификация и признаки вреда здоровью в соответствии с нормами Федерального [закона](#) от 21.11.2011 N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" (ред. от 25.06.2012) в [Правилах](#) определения степени тяжести вреда, причиненного здоровью человека, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17 августа 2007 г. N 522 (Российская газета. 2007. 24 августа). Согласно этому документу вред, причиненный здоровью человека, определяется в зависимости от степени его тяжести (тяжкий, средней тяжести и легкий вред) на основании квалифицирующих признаков, предусмотренных утвержденными [Правилами](#), и в соответствии с Медицинскими [критериями](#) определения степени тяжести вреда, причиненного здоровью человека, утвержденными Министерством здравоохранения и социального развития Российской Федерации (Приказ от 24.04.2008 N 194н (ред. от 18.01.2012)). В частности, такими признаками тяжкого вреда определены: вред, опасный для жизни человека; потеря зрения, речи, слуха или какого-либо органа или утрата органом его функций; прерывание беременности; психическое расстройство; заболевание наркоманией либо токсикоманией; неизгладимое обезображивание лица; значительная стойкая утрата общей трудоспособности не менее чем на одну треть; полная утрата профессиональной трудоспособности.

При расследовании таких уголовных дел обязательно проведение судебно-медицинской экспертизы, а в особо сложных случаях - комплексной медико-криминалистической экспертизы. В [Правилах](#) особо указано, что при установлении соответствующих признаков судебно-медицинская экспертиза проводится с участием врача-психиатра либо врача-нарколога (токсиколога) или врача акушера-гинеколога.

2. Непосредственным **объектом** посягательства выступают общественные отношения, складывающиеся по поводу сохранения здоровья человека как целостного анатомического состояния организма.

3. Объективная сторона таких посягательств в основном характеризуется наличием обязательных признаков, которые позволяют говорить о так называемых материальных составах. Речь идет о деянии (в форме действия и бездействия), о наличии вредных последствий для здоровья потерпевшего в виде указанных законодателем различных по степени телесных повреждений и о причинно-следственной связи между деяниями и последствиями, которую необходимо каждый раз устанавливать с помощью экспертов.

К повреждениям, опасным для жизни в момент их причинения, относят: проникающие раны

череп, позвоночника, груди, брюшной полости; повреждения крупных кровеносных сосудов, закрытые и открытые переломы костей черепа, длинных трубчатых костей и т.п.

Прерывание беременности должно находиться в причинной связи с действиями виновного, так же как и психическое расстройство, которое последовало за причиненными повреждениями.

Заболевание наркоманией или токсикоманией означает, что потерпевший был приобщен виновным к систематическому потреблению наркотиков или токсических веществ и субъект преступления делал это осознанно и целенаправленно.

Неизгладимое обезображивание лица не относится к прерогативе экспертов-медиков. Если повреждение на лице признается экспертом неизгладимым, только суд принимает окончательное решение о том, что у лица безобразный, отталкивающий вид.

Тяжким вредом здоровью будут признаваться и другие телесные повреждения, которые привели к значительной стойкой утрате трудоспособности (не менее чем на 1/3) либо к заведомо для виновного полной утрате профессиональной трудоспособности. Заведомость в этом случае означает, что виновный действует только с прямым умыслом и стремится лишить потерпевшего его профессиональных качеств.

В статьях о преступлениях данной категории встречаются и оценочные понятия, которые не раскрываются в УК и нуждаются в судебном толковании. Так, судебная практика под издевательствами и мучениями понимает действия оскорбительного, циничного характера, связанные с глумлением над жертвой либо причиняющие ей страдания и боль (лишение пищи, воды, тепла, воздуха, выкручивание рук, сильное шумовое воздействие и т.п.).

4. **Субъективная** сторона преступления характеризуется умышленной формой вины. Преступление может быть совершено как с прямым, так и с косвенным умыслом.

5. **Субъектом преступления** является физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 14 лет.

6. Квалифицированные составы (ч. ч. 2 и 3 ст. 111) содержат признаки, аналогичные ранее проанализированному в ч. 2 ст. 105 УК. Наиболее сложный состав преступления - умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшего (ч. 4 ст. 111 УК). При применении данной нормы очень часто возникают трудности. Главное отличие заключается в содержании субъективной стороны. Направленность умысла позволяет отграничивать данное деяние, с одной стороны, от покушения на убийство (когда умысел виновного направлен на причинение смерти), а с другой - от неосторожного причинения смерти (когда виновный не имеет умысла, но действует легкомысленно или небрежно). Здесь речь идет о двойной форме вины: умысел на причинение тяжкого вреда здоровью и неосторожность по отношению к смерти потерпевшего. При этом Пленум Верховного Суда РФ разъяснил, что, решая вопрос о содержании умысла виновного, суды должны исходить из совокупности всех обстоятельств и учитывать способ и орудия преступления, количество, характер, локализацию телесных повреждений, причины прекращения преступных действий, а также предшествующее преступлению и последующее поведение виновного и потерпевшего, их взаимоотношения.

Статья 112. Умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью

Комментарий к [статье 112](#)

1. Диспозиция [статьи](#) носит ссылочный характер, так как для правильного ее понимания необходимо изучить последствия, указанные в ст. 111 УК. Данный состав преступления предусматривает ответственность за причинение здоровью человека вреда средней тяжести, который в соответствии с [Правилами](#) определения степени тяжести вреда, причиненного здоровью человека (см. [комментарий к ст. 111 УК](#)), хотя и характеризуется длительным расстройством здоровья или значительной стойкой утратой общей трудоспособности, но не представляет опасности для жизни.

2. Длительное расстройство здоровья означает нарушение функций организма или иное заболевание продолжительностью свыше трех недель (более 21 дня), находящиеся в причинной связи с причинением вреда. Под значительной стойкой утратой трудоспособности понимается утрата общей трудоспособности от 10 до 30% включительно. Примером такого вреда здоровью может быть удаление части почки, потеря пальца руки. Размеры утраты трудоспособности в каждом конкретном случае рассчитываются с помощью специальных таблиц с учетом всех объективных факторов.

3. Квалифицированные составы данного преступления содержат признаки, которые были раскрыты при комментировании [ч. 2 ст. 105 УК](#).

4. Преступление может быть совершено как с прямым, так и с косвенным умыслом. Если умысел виновного был направлен на причинение тяжкого вреда здоровью, а фактически причиняется вред средней тяжести, то такие действия квалифицируются как покушение на преступление, предусмотренное [ст. 111 УК](#).

5. **Субъект** преступления - физическое лицо, вменяемое, достигшее возраста 14 лет.

Статья 113. Причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью в состоянии аффекта

Комментарий к [статье 113](#)

1. Диспозиция [статьи](#) носит ссылочный характер, так как речь здесь идет о причинении ранее изученных видов вреда здоровью, которые охватываются [ст. ст. 111 и 112 УК](#). Но объективная сторона содержит важный обязательный признак - обстановку, которая характеризуется негативным, противоправным или аморальным поведением потерпевшего.

2. **Субъективная сторона** также включает в себя еще один обязательный признак - особое эмоциональное состояние виновного. Он действует в состоянии физиологического аффекта, т.е. внезапно возникшего сильного душевного волнения. Признаки такого состояния были тщательно проанализированы применительно к [ст. 107 УК](#), и в их повторении нет необходимости.

3. Важно учитывать, что данная норма содержит привилегированный состав преступления, предусматривающий смягчающие обстоятельства. Во-первых, это касается возраста уголовной ответственности, которая возможна при достижении лицом возраста 16 лет. Во-вторых, особая роль отводится фигуре потерпевшего. Его поведение расценивается как провоцирующий фактор, поэтому умысел виновного может быть прямым или косвенным, но только внезапно возникшим. Последнее обстоятельство дает право говорить о невозможности квалификации действий виновного как покушения на причинение вреда здоровью указанной тяжести.

Статья 114. Причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление

Комментарий к [статье 114](#)

1. Данная статья фактически содержит два самостоятельных состава преступления: умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, совершенное при превышении пределов необходимой обороны ([ч. 1 ст. 114](#)), и умышленное причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью, совершенное при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление ([ч. 2 ст. 114](#)).

2. Диспозиция данной [статьи](#) носит ссылочный характер. Для характеристики указанных составов преступлений необходимо четко представлять себе содержание и юридическое значение норм [Общей части УК](#) о необходимой обороне и задержании лица, совершившего преступление. Речь идет о [ст. ст. 37 и 38 УК](#) (см. [комментарий](#)).

3. В каждом случае необходим тщательный анализ характера насилия, чтобы исключить

вероятность ошибочной оценки действий обороняющегося как превышение пределов необходимой обороны. Закон признает эксцессом обороны в данном случае только причинение тяжкого вреда здоровью, что требует изучения содержания [ст. 111 УК](#). Но в настоящее время вряд ли можно говорить о наказуемом эксцессе обороны. Наряду с этим необходимо понимать, что причинение любых других повреждений либо их причинение по неосторожности в таких условиях не будет признаваться преступлением.

3. Умышленное причинение вреда при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, является более опасным деянием. В связи с этим законодатель установил ответственность в случае причинения не только тяжкого вреда здоровью, но и вреда средней тяжести. Следует учитывать положения [ст. ст. 111 и 112 УК](#).

4. С **субъективной стороны** данные преступления характеризуются виной в форме прямого или косвенного умысла. При эксцессе задержания умысел чаще косвенный, так как цель у виновного состоит не в том, чтобы причинить вред, а в том, чтобы доставить подозреваемого в компетентные органы.

5. Поскольку эти составы преступлений признаются привилегированными, **субъектом** их может быть вменяемое, физическое лицо, достигшее возраста 16 лет и находящееся в условиях необходимой обороны или задерживающее преступника.

Статья 115. Умышленное причинение легкого вреда здоровью

Комментарий к [статье 115](#)

1. В законе четко названы признаки причинения легкого вреда здоровью: 1) кратковременное расстройство здоровья; 2) незначительная стойкая утрата общей трудоспособности. Первый признак означает временную утрату трудоспособности продолжительностью не свыше трех недель, второй - стойкую утрату общей трудоспособности, но не более 10%.

2. Данная статья в ходе реформы уголовного законодательства в 2003 г. была дополнена [ч. 2](#), в которой закреплён квалифицирующий признак - совершение деяния из хулиганских побуждений. Предложения о таком дополнении данной [статьи](#) в теории уголовного права имели место неоднократно. Полагаем, что законодатель пошел по верному пути, частично изменив редакцию [ст. 213](#) и закрепив данный признак в преступлениях против личности.

В настоящее время редакция [ч. 2 комментируемой статьи](#) изменена в соответствии с Федеральным [законом](#) от 24 июля 2007 г. N 211-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с совершенствованием государственного управления в области противодействия экстремизму". Она дополнена квалифицирующим признаком, усиливающим ответственность за это преступление (причинение легкого вреда здоровью по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы). О содержании данного признака см. [комментарий к ст. 63 УК](#).

3. Это преступление может быть совершено и с прямым, и с косвенным умыслом.

4. **Субъектом** преступления может быть физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Статья 116. Побои

Комментарий к [статье 116](#)

1. Диспозиция данной нормы носит ссылочный характер, так как для правильного понимания ее смысла необходимо обратиться к [ст. 115 УК](#).

2. В объективной стороне большое внимание уделяется различным формам деяний. Во-первых, законодатель называет побои в собственном смысле слова, под которыми понимаются действия, характеризующиеся многократным нанесением ударов, влекущих причинение ссадин, кровоподтеков, но не причиняющие вреда здоровью человека, нарушая лишь его телесную неприкосновенность. Такие повреждения не должны влечь утрату трудоспособности, иначе ответственность наступает по другим статьям [УК](#). Во-вторых, в [статье](#) речь идет об иных насильственных действиях, влекущих физическую боль. Это могут быть щипки, укусы, выкручивание рук и ног и т.п. Если в результате побоев на теле потерпевшего не было обнаружено повреждений, то факт их нанесения будет в каждом конкретном случае устанавливаться по жалобе потерпевшего работниками правоохранительных органов.

3. [Часть 2 данной статьи](#) содержит квалифицирующие признаки, аналогичные указанным в [ст. 115 УК](#).

4. Побои, по нашему мнению, могут совершаться только с прямым умыслом.

5. **Субъект** преступления - физическое лицо, вменяемое, достигшее возраста 16 лет.

Статья 117. Истязание

Комментарий к [статье 117](#)

1. Как и ряд предыдущих статей, данная [статья](#) содержит ссылочную диспозицию. Под истязанием следует понимать причинение физических или психических страданий путем систематического нанесения побоев либо иными насильственными действиями, если это не повлекло последствий, указанных в [ст. ст. 111 и 112 УК](#). В отличие от преступления, предусмотренного [ст. 116](#), истязание предполагает, что виновный неоднократно совершает акт побоев, причиняя особые мучения и страдания потерпевшему. Вместе с тем данный состав считается формальным.

2. Требуется система действий (более двух раз) по умышленному нанесению побоев. Причинение иных насильственных действий не оговаривается их систематичностью, но нам представляется, что время по их причинению отличается большей длительностью, чем при побоях, наказуемых по [ст. 116 УК](#).

3. Умышленное причинение в процессе истязания легкого вреда здоровью охватывается [ст. 117 УК](#) и дополнительной квалификации по [ст. 112](#) не требует.

4. **Субъективная** сторона характеризуется виной в форме прямого умысла, виновный осознает опасность своих действий и желает их совершить.

5. В числе квалифицирующих признаков называются уже ранее проанализированные (см. [комментарий к ст. 63](#) и [ч. 2 ст. 105 УК](#)). Но есть и специфические признаки. Так, под материальной или иной зависимостью следует понимать зависимость малолетних детей от родителей, престарелых родителей от взрослых детей, должника от кредитора, подчиненного от начальника.

6. Наряду с этим законодатель разъяснил, что следует понимать под пыткой, дополнив [ст. 117](#) соответствующим [примечанием](#), в котором дается определение пытки. Под ней понимается причинение физических или нравственных страданий в целях понуждения к даче показаний или иным действиям, противоречащим воле человека, а также в целях наказания либо в иных целях. Это определение применимо и к другим статьям [УК](#), где речь идет о пытке. Тем самым Россия высказалась за отражение в национальном законодательстве положений [Конвенции](#) против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания, которая была ратифицирована в 1987 г.

7. **Субъект** преступления - физическое вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Статья 118. Причинение тяжкого вреда здоровью по неосторожности

Комментарий к статье 118

1. Диспозиция данной [статьи](#) носит ссылочно-бланкетный характер.

Для правильной юридической оценки необходимо ознакомление с Правилами определения степени тяжести вреда, причиненного здоровью человека, которые анализировались ранее, и с содержанием [ст. 111 УК](#).

2. По **объективной стороне** действия виновного связаны с неосмотрительностью, грубым нарушением разнообразных правил поведения и человеческого сосуществования. Об этом подробно говорилось в [комментарии к ст. 109 УК](#).

3. Определяющее значение имеет **субъективная сторона**, которая характеризуется исключительно неосторожной виной в форме легкомыслия или небрежности.

4. **Субъект преступления** по [ч. 1 ст. 118](#) - любое физическое лицо, вменяемое, достигшее возраста 16 лет.

5. Квалифицированный состав данного преступления содержит указание на специального субъекта - лицо, которое ненадлежащим образом исполняет свои профессиональные обязанности. В большей степени это касается медицинских работников. Должностные лица, допустившие подобные нарушения, привлекаются к ответственности по [ст. 293 УК](#).

Статья 119. Угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью

Комментарий к статье 119

1. Данный состав преступления обладает особой спецификой, которая заключается в том, что его можно назвать усеченным, или составом создания опасности.

2. **Объективная** сторона характеризуется деянием в форме угрозы, т.е. высказывания в устной или письменной форме, в телефонном разговоре, по почте или через другие средства массовой информации. Угроза должна быть адресована потерпевшему, но может быть передана ему через третьих лиц. Одно из главных условий - угроза должна быть доведена до потерпевшего. Но не все угрозы могут быть признаны деянием с точки зрения данного состава. Очень важно, чтобы угроза была реальной и действительной, а не мнимой. Реальность как раз и означает, что имелись все основания опасаться ее осуществления. О реальности угрозы могут свидетельствовать демонстрация оружия перед потерпевшим, жесты устрашающего воздействия и т.п., хотя следует сказать о том, что реальность - понятие оценочное.

Определяющее значение имеет субъективное восприятие реальности угрозы потерпевшим, но и умысел виновного должен охватывать то, что он реально угрожает убийством или причинением тяжкого вреда здоровью и может привести угрозу в исполнение немедленно. При этом умысел виновного может быть только прямым. Мотив и цель не влияют на квалификацию, но могут быть учтены при назначении наказания. В ряде случаев угроза является способом совершения других преступлений и рассматривается в качестве специальной нормы по отношению к [ст. 119](#).

3. **Субъект** преступления - физическое лицо, вменяемое, достигшее возраста 16 лет.

4. Квалифицирующий признак отражает новеллу законодательства по противодействию экстремизму (см. [комментарий к ст. 63 УК](#)).

Статья 120. Принуждение к изъятию органов или тканей человека для трансплантации

Комментарий к статье 120

1. Основным нормативным актом, регулирующим порядок трансплантации органов и тканей человека, является [Закон РФ от 22 декабря 1992 г. "О трансплантации органов и \(или\) тканей человека"](#). В соответствии с этим Законом изъятие органов или тканей у живого донора возможно только с его согласия и на основе медицинских показаний. В связи с этим объективная сторона состава преступления представлена деянием в форме принуждения, совершаемого указанными в законе способами. Под принуждением необходимо понимать неправомерное воздействие на потерпевшего с целью добиться от него согласия на донорство. Выделенные законодателем способы весьма опасны: насилие либо угроза его применения (о содержании угрозы см. [комментарий к ст. 119](#)). Полагаем, что под насилием подразумевается физическое насилие с причинением побоев или легкого вреда здоровью, а причинение более опасного вреда здоровью требует квалификации по совокупности.

2. Состав данного преступления формальный. Преступление считается оконченным с началом воздействия на потерпевшего независимо от того, состоялась трансплантация или нет.

3. **Субъективная сторона** характеризуется виной в форме прямого умысла и специальной целью - получение согласия на трансплантацию органов или тканей. Если будет доказан умысел на лишение потерпевшего жизни в целях получения органов или тканей для трансплантации, содеянное надлежит квалифицировать по п. "м" ч. 2 ст. 105 УК.

4. **Субъект преступления** - общий, физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

5. Квалифицированный состав (ч. 2 ст. 120) предусматривает принуждение, совершенное в отношении лиц, заведомо для виновного находящихся в беспомощном состоянии либо в материальной или иной зависимости от виновного (см. [комментарий к ст. 117](#)). Субъект преступления в последнем случае - специальный. Это физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет, от которого зависит потерпевший.

Статья 121. Заражение венерической болезнью

Комментарий к [статье 121](#)

1. Данное преступление является разновидностью причинения вреда путем введения в организм человека инфекций различных видов, болезнетворных вирусов и микробов. Венерические болезни - это инфекционные заболевания, которые чаще всего передаются половым путем, но в ряде случаев не исключен и бытовой способ передачи заболевания (речь идет о таких болезнях, как сифилис, гонорея, хламидиоз и др.). В каждом конкретном случае требуется заключение соответствующего специалиста, а в особо сложных случаях необходимо проведение судебно-медицинской экспертизы.

2. С **объективной стороны** преступление характеризуется деянием, причинением вреда в виде заражения венерической болезнью и наличием причинной связи между ними. Способ заражения не имеет значения для квалификации.

3. **Субъективная сторона** характеризуется виной в форме умысла или неосторожности. Но имеется ряд особенностей. Умысел может быть и прямым, и косвенным, но чаще всего виновный действует с косвенным умыслом, не желая заразить своего партнера, а лишь допуская такие последствия, либо относится к ним безразлично. При неосторожном совершении преступления исключается небрежность. Виновный действует легкомысленно, предвидит наступление вредных последствий в виде заражения венерическим заболеванием, но самонадеянно рассчитывает на их предотвращение.

4. Главным условием ответственности является наличие всех признаков субъекта преступления. Им может быть лишь лицо, достигшее возраста 16 лет и знавшее о наличии у него такой болезни. Знания о болезни, по нашему мнению, должны быть точными, а не предполагаемыми.

5. В качестве квалифицирующих обстоятельств ч. 2 ст. 121 УК предусматривает заражение

венерической болезнью двух и более лиц либо несовершеннолетнего. Заражение двух или более лиц может быть совершено как одновременно, так и в разное время.

Статья 122. Заражение ВИЧ-инфекцией

Комментарий к [статье 122](#)

1. Данная [статья](#), по нашему мнению, предусматривает три самостоятельных преступления. Во-первых, это заведомое поставление другого лица в опасность заражения ВИЧ-инфекцией ([ч. 1 ст. 122](#)). Во-вторых, речь идет о заражении другого лица ВИЧ-инфекцией лицом, знавшим о наличии у него этой болезни ([ч. ч. 2, 3](#)). В-третьих, ответственность возможна для лица, заразившего другого ВИЧ-инфекцией вследствие халатного отношения к своим профессиональным обязанностям.

2. Криминализацию угрозы заражения вполне можно объяснить повышенной опасностью данного заболевания, которое до настоящего времени неизлечимо и приводит к летальному исходу.

3. С **объективной стороны** заведомое поставление в опасность заражения означает, что виновный своими действиями создает реальные условия, при которых возникает опасность заражения другого лица ВИЧ-инфекцией. Состав преступления подобного рода в теории уголовного права носит название усеченного и фактически считается оконченным на стадии приготовления. Речь может идти о половом сношении без предохранительных средств, использовании нестерильных медицинских инструментов, одноразовых шприцев для введения наркотических веществ.

4. **Субъективная сторона** преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 122](#) УК, характеризуется только прямым умыслом. Тем более что виновный осознает заведомость поставления в опасность заражения другого лица. Мотив и цель не имеют значения для квалификации, но учитываются при назначении наказания.

5. **Субъект преступления** - общий, физическое вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. В данном случае имеется в виду не только лицо, знавшее о наличии у него ВИЧ-инфекции либо страдающее этим заболеванием, но и любой другой человек, который знает о наличии у субъекта ВИЧ-инфекции и умышленно выполняет опасные действия (делает инъекции одним шприцем от больного другим наркоманам, организует беспорядочные сексуальные контакты и т.п.).

6. По [ч. 2 ст. 122](#) УК состав преступления материальный, оно считается оконченным при заражении потерпевшего ВИЧ-инфекцией и наличии причинной связи между действиями виновного и наступившими последствиями. **Субъективная сторона** в данном случае характеризуется умышленной и неосторожной формой вины. Но исключается совершение преступления по небрежности. Виновный чаще всего действует с безразличием либо с легкомыслием.

7. **Субъект преступления** - специальный, физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет и знавшее о наличии у него ВИЧ-инфекции.

По [ч. 3 ст. 122](#) УК виновный будет привлечен в том случае, если заразит двух или более лиц либо несовершеннолетнего (см. [комментарий к ст. 121](#) УК).

8. Специальный **субъект** будет нести ответственность по [ч. 4 ст. 122](#) УК. Речь идет о лице, ненадлежащим образом исполняющем свои профессиональные обязанности и допустившем в связи с этим заражение. Это касается в основном медицинских работников, работников станций переливания крови, которые действуют чаще всего легкомысленно или небрежно (некачественно стерилизуют медицинские инструменты, повторно используют одноразовые шприцы и т.п.).

9. Статья 122 дополнена [примечанием](#), в котором закрепляется основание освобождения от уголовной ответственности. Речь идет о том, что лицо, совершившее деяния, предусмотренные [ч.](#)

[ч. 1](#) или [2 настоящей статьи](#), освобождается от уголовной ответственности в случае, если другое лицо, поставленное в опасность заражения либо зараженное ВИЧ-инфекцией, было своевременно предупреждено о наличии у первого этой болезни и добровольно согласилось совершить действия, создавшие опасность заражения. При этом следует четко установить, что согласие потерпевшего на совершение действий, создающих опасность заражения либо на влекущих таковое, дано путем свободного волеизъявления.

Статья 123. Незаконное производство аборта

Комментарий к [статье 123](#)

1. По общему правилу абортom признается искусственное прерывание беременности в случаях и в соответствии с процедурой, установленными органами здравоохранения. По действующему законодательству аборт проводится с согласия женщины при сроке беременности до 12 недель, по социальным показаниям при сроке беременности до 22 недель, а по медицинским показаниям и при наличии согласия женщины - при любом сроке беременности. Кроме этого, аборт должен проводиться в специальном медицинском учреждении, имеющем соответствующую лицензию.

2. **Объект посягательства** также имеет свою специфику. Таковым признаются жизнь и здоровье беременной женщины.

3. **Объективная сторона** преступления состоит в выполнении действий, направленных на изгнание плода из утробы женщины. Способ изгнания не имеет значения для квалификации. Состав преступления в [ч. 1 ст. 123](#) по конструкции является формальным. Момент окончания не зависит от наступления вредных последствий, достаточно совершить действия по изгнанию плода.

4. Особая роль отводится **субъекту преступления**, который должен быть вменяемым, достигшим возраста 16 лет и не имеющим высшего медицинского образования соответствующего профиля. Это означает, что виновный не имеет высшего медицинского образования по гинекологической специальности. Он действует с прямым умыслом, осознавая незаконность своих действий и желая их совершить.

5. Квалифицированный состав преступления ([ч. 2 ст. 123 УК](#)) является уже по конструкции материальным и содержит два обстоятельства, относящиеся к последствиям незаконного аборта. Речь идет о незаконном аборте, повлекшем по неосторожности смерть потерпевшей либо причинение тяжкого вреда ее здоровью. При этом важно установить наличие причинной связи между действиями виновного и наступившими последствиями. **Субъективная сторона** в данном случае имеет сложную конструкцию: действия виновного по изгнанию плода совершаются умышленно, но при этом он по легкомыслию или по небрежности допускает указанные в законе последствия. Это преступление с так называемой двойной формой вины.

6. Если виновный действует умышленно и вопреки желанию беременной женщины, то его действия следует квалифицировать по статьям о причинении вреда здоровью ([ст. ст. 111, 112](#) и др.)

Статья 124. Неоказание помощи больному

Комментарий к [статье 124](#)

1. В соответствии с законодательством при состояниях, требующих срочного медицинского вмешательства (при несчастных случаях, травмах, отравлениях, сердечных приступах и т.п.), гражданам должна оказываться скорая медицинская помощь. Она осуществляется безотлагательно лечебными учреждениями независимо от территориальной, ведомственной подчиненности и формы собственности, а также медицинскими работниками согласно закону или специальному правилу. В ряде случаев такая помощь не оказывается без уважительных причин. Исходя из смысла [статьи](#), диспозиция является бланкетной, требующей изучения иных нормативных документов и инструкций. Чаще всего это касается скорой медицинской помощи, врачи и

фельдшеры которой обязаны оказывать населению первую медицинскую помощь.

2. **Объект преступления** обладает определенной спецификой. Это жизнь и здоровье больного человека.

3. **Объективная сторона** характеризуется тремя обязательными признаками: деянием в форме бездействия, т.е. невыполнением действий, которые возложены на виновного законом или специальным правилом (неявка врача к больному по вызову, отказ принять больного в поликлинике, отказ сделать искусственное дыхание, экстренную операцию), последствиями в виде вреда средней тяжести, которые причинены здоровью больного, и обязательно наличием причинной связи между бездействием и причиненным вредом.

Не будет считаться преступным бездействие лица при наличии особых уважительных обстоятельств (крайняя необходимость, непреодолимая сила, военные действия, некомпетентность врача, отсутствие необходимых медикаментов и т.п.). В каждом конкретном случае вопрос с этим решается с учетом всех объективных и субъективных факторов.

4. **Субъективная сторона** характеризуется двойной формой вины. Вина в форме прямого умысла к факту неоказания помощи больному и в форме легкомыслия или небрежности к причинению вреда здоровью.

5. **Субъект преступления** - специальный, физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет и обязанное оказывать больному медицинскую помощь.

6. В [ч. 2 ст. 124 УК](#) ответственность предусмотрена за преступное бездействие, повлекшее по неосторожности смерть больного либо причинение тяжкого вреда его здоровью. Деяние совершается умышленно. Если будет установлено, что виновный действовал без умысла, то причинение вреда не может квалифицироваться по указанной [статье](#), а в определенных случаях речь может идти об ответственности по [ст. ст. 109](#) или [118 УК](#).

Статья 125. Оставление в опасности

Комментарий к [статье 125](#)

1. **Объективная сторона** оставления в опасности характеризуется бездействием, т.е. невыполнением без уважительной причины действий по оказанию помощи другому человеку в случае имеющейся возможности и обязанности ее оказывать. Бездействие также наказуемо в том случае, когда виновный сам поставил потерпевшего в опасное для жизни или здоровья состояние. Состав по конструкции формальный, для ответственности достаточно лишь самого оставления в опасности.

2. **Субъективная сторона** характеризуется виной в форме прямого умысла, при этом виновный осознает, что его действия отличаются заведомостью, т.е. он осознает опасность оставления указанных в законе лиц без помощи и желает поступить таким образом. При этом умысел виновного должен охватывать имеющуюся возможность оказания помощи и обязанность заботиться о потерпевшем либо факт постановки такого лица в опасное состояние. Виновный заведомо знает, что потерпевший является малолетним либо больным, пожилым или находится в беспомощном состоянии.

3. **Субъект преступления** специальный - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет, обязанное заботиться о потерпевшем либо поставившее его в такое опасное состояние. В связи с декриминализацией преступления, предусмотренного [ст. 265 УК](#), заведомое оставление водителем без помощи потерпевшего в результате дорожно-транспортного происшествия, находящегося в опасном для жизни или здоровья состоянии, должно квалифицироваться по [ст. 125 УК](#).

Глава 17. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ СВОБОДЫ, ЧЕСТИ И ДОСТОИНСТВА ЛИЧНОСТИ

Статья 126. Похищение человека

Комментарий к статье 126

1. Непосредственный **объект преступления** по комментируемой **статье** - личная физическая свобода человека. Дополнительным объектом могут являться здоровье потерпевшего или его жизнь.

2. Потерпевшим может быть любой живой человек. Возраст, физическое состояние, гражданство, социальное положение потерпевшего не влияют на квалификацию содеянного.

3. **Объективная сторона** выражается в деянии в виде действия, состоящего из трех этапов: а) завладение (захват) человеком; б) перемещение человека в другое место, определяемое похитителем; в) последующее удержание человека помимо его воли. Способы похищения человека могут быть самыми различными: как открыто, так и с использованием обмана, в результате которого похищаемый сам добровольно вместе с похитителем перемещается в место последующего насильственного удержания.

4. Согласие самого человека на мнимое похищение не образует состава преступления, предусмотренного **ст. 126 УК**. Не образуют данного состава и случаи завладения одним из родителей, усыновителей (в том числе и лишенным родительских прав) собственным ребенком у другого родителя или иных лиц, которым ребенок передан в установленном законом порядке на воспитание, а также похищение ребенка близкими родственниками (родными и усыновленными братом, сестрой, дедом, бабушкой), если эти действия совершаются в интересах ребенка, в том числе и ложно понятых.

5. Состав преступления по конструкции объективной стороны является формальным. Преступление считается оконченным в момент фактического захвата. Время, в течение которого потерпевший был похищен, для квалификации значения не имеет.

6. **Субъектом данного преступления** является любое физическое, вменяемое лицо, достигшее 14-летнего возраста (**ст. 20 УК**).

7. **Субъективная сторона** характеризуется прямым умыслом. Виновный сознает, что незаконно перемещает другого человека помимо его воли, и желает совершить эти действия.

8. Квалифицирующие признаки данного преступления предусмотрены **ч. 2 ст. 126 УК**. О понятии группы лиц по предварительному сговору (**п. "а" ч. 2**) см. **комментарий к ч. 2 ст. 35 УК**. Под применением насилия, опасного для жизни или здоровья потерпевшего (**п. "в" ч. 2 ст. 126**), следует понимать причинение в процессе или в результате похищения человека тяжкого, средней тяжести или легкого вреда без расстройства здоровья (**Постановление** Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое" (Российская газета. 2003. 18 января). Применение оружия или предметов, используемых в качестве оружия (**п. "г" ч. 2**), предполагает использование в процессе похищения любого огнестрельного, холодного оружия (см. **ст. ст. 3 - 6 Закона РФ от 1996 г. "Об оружии"**), а также предметов бытового назначения (бритва, кухонный нож, топор и т.д.). Похищение заведомо несовершеннолетнего (**п. "д" ч. 2**) предполагает, что субъект осознавал, что похищаемый не достиг возраста 18 лет. В противном случае ответственность должна наступать по **ч. 1 ст. 126 УК**. Похищение женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности (**п. "е" ч. 2**), будет иметь место тогда, когда субъект заранее точно знал о наличии этого обстоятельства. Похищение двух или более лиц (**п. "ж" ч. 2**) означает одновременное похищение как минимум двух лиц либо разновременное их похищение, но охватываемое единым умыслом. Похищение человека из корыстных побуждений (**п. "з" ч. 2**) совершается в целях получения от потерпевшего материальной выгоды для виновного или других лиц (денег, с целью выкупа, имущества, имущественных ценностей и т.п.) или в целях освобождения от материальных затрат (возврата долга, выполнения имущественных обязательств, возврата имущества и т.п.). Если похищение человека сопряжено с вымогательством, то содеянное надлежит квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных **п. "з" ч. 2 ст. 126** и **ст. 163 УК**.

9. В [ч. 3 ст. 126](#) УК перечислены признаки особо квалифицированного состава этого преступления. К их числу относится похищение, совершенное организованной группой лиц, т.е. устойчивой, состоящей из двух или более человек группой, участники которой объединились для совершения одного или нескольких преступлений. При этом похищение людей может являться одним из звеньев ее преступной деятельности (о понятии организованной группы см. [комментарий к ч. 3 ст. 35](#) УК). К особо квалифицированному виду относится также похищение человека, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшего. Здесь речь идет о преступлении с двумя формами вины (см. [комментарий к ст. 27](#) УК). Под причинением смерти по неосторожности понимаются случаи, когда виновный избрал такой способ похищения, при котором по его легкомыслию или небрежности наступила смерть потерпевшего, например, поместил в помещение, где отсутствовала вентиляция, и потерпевший задохнулся. При убийстве потерпевшего квалификация по [ч. 3 ст. 126](#) УК исключается (БВС РФ. 1998. N 4. С. 15; 2000. N 1. С. 7) и деяние квалифицируется по совокупности [ст. 126](#) и [п. "в" ч. 2 ст. 105](#) УК. Под иными тяжкими последствиями следует понимать: самоубийство похищенного, тяжелое психическое или иное заболевание, психическое расстройство, причинение по неосторожности тяжкого вреда потерпевшему, крупного имущественного ущерба и т.д. (БВС РФ. 2000. N 1. С. 7). Иные тяжкие последствия - это оценочный признак, и вопрос о характере последствий решает суд в зависимости от обстоятельств дела.

10. В [примечании к ст. 126](#) УК предусмотрен специальный случай деятельного раскаяния, который заключается в том, что виновный добровольно освобождает похищенного и поэтому не подлежит уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления.

Добровольность означает, что похититель освобождает похищенного при осознании возможности удерживать его. Не может быть освобождения от уголовной ответственности за похищение человека, если освобождение похищенного состоялось после выполнения требований похитителя или под обязательство выплатить деньги после освобождения (БВС РФ. 1998. N 6. С. 12; 1999. N 10. С. 7). Мотивы освобождения значения для применения [примечания](#) не имеют.

11. Если же в действиях лица, добровольно освободившего похищенного, содержится состав иного преступления, например, незаконного приобретения оружия, уничтожения имущества потерпевшего или причинения вреда его здоровью, то субъект несет ответственность за эти преступления по соответствующим статьям [УК](#).

12. Необходимо отметить изменения в санкции за совершение квалифицированных и особо квалифицированных видов этого преступления. В соответствии с Федеральным [законом](#) от 27 декабря 2009 г. N 377-ФЗ в качестве дополнительного наказания по [ч. ч. 2 и 3 комментируемой статьи](#) предусмотрено ограничение свободы, которое может быть назначено судом на срок до двух лет, а может и не назначаться. Аналогичный подход использован законодателем в санкции [ст. 127](#) УК и др.

Статья 127. Незаконное лишение свободы

Комментарий к [статье 127](#)

1. Непосредственный **объект преступления** - личная физическая свобода человека. Дополнительным объектом могут являться: здоровье потерпевшего и его жизнь.

2. **Объективная сторона** заключается в деянии в виде незаконного воспрепятствования человеку перемещаться из одного места в другое, выбирать место нахождения и пребывания по своему усмотрению и т.п. При этом потерпевший незаконно, в принудительном порядке, помимо его воли удерживается в том месте, где он сам добровольно до этого находился. Он может быть подвергнут насильственной изоляции и удержанию в своем собственном доме или квартире, не имея при этом возможности общаться с внешним миром. Способы совершения данного преступления могут быть различными: обман, физическое или психическое насилие над потерпевшим, нанесение ему побоев и т.д. Психическое насилие выражается в угрозе применить физическое насилие к потерпевшему.

В отличие от похищения человека, при незаконном лишении свободы потерпевший не захватывается, не изымается из своей среды, не похищается, а остается в том месте, где находился, но ограничивается в передвижении, и в случаях совершения похищения человека и последующего его насильственного удержания содеянное образует состав [ст. 126 УК](#) и не требует дополнительной квалификации по [ст. 127 УК](#).

3. Это преступление с формальным составом и считается оконченным тогда, когда лицо фактически лишается возможности по своему усмотрению передвигаться и перемещаться в пространстве. Продолжительность незаконного лишения свободы на квалификацию не влияет. Лишение человека свободы на законных основаниях - при пресечении преступления, доставлении в правоохранительные органы, при крайней необходимости и необходимой обороне - не образует состава преступления, предусмотренного [ст. 127 УК](#). В случаях незаконного лишения свободы, сопряженного с требованием передачи имущества или права на имущество, содеянное квалифицируется по совокупности преступлений, предусмотренных [ст. 127](#) и [ст. 163 УК](#) (вымогательство).

4. **Субъектом преступления**, предусмотренного [ст. 127 УК](#), может быть любое лицо, достигшее 16-летнего возраста. На наш взгляд, есть необходимость рассмотрения вопроса о снижении возраста уголовной ответственности за совершение данного преступления до 14 лет. При совершении преступления, предусмотренного [ст. 127 УК](#), должностным лицом ответственность наступает по совокупности преступлений за незаконное лишение свободы и за превышение должностных полномочий ([ст. ст. 127, 286 УК](#)). В случае совершения незаконного задержания, заключения под стражу или содержания под стражей ([ст. 301 УК](#)), вынесения незаконного приговора суда к лишению свободы ([ч. 2 ст. 305 УК](#)) содеянное не требует дополнительной квалификации по [ст. 127 УК](#).

5. **Субъективная сторона** рассматриваемого преступления характеризуется только прямым умыслом: виновный осознает, что он незаконно лишает потерпевшего свободы, и желает этого. Мотивы действий виновного могут быть разными (месть, ревность и т.п.).

6. В [ч. ч. 2 и 3 ст. 127 УК](#) предусматриваются квалифицированный и особо квалифицированный составы этого преступления, признаки которых фактически полностью совпадают с [ч. ч. 2 и 3 ст. 126 УК РФ](#).

Статья 127.1. Торговля людьми

Комментарий к [статье 127.1](#)

Редакция комментируемой нормы претерпела изменения в соответствии с [Федеральным законом](#) от 25 ноября 2008 г. N 218-ФЗ.

1. Указанная норма соответствует международным принципам защиты общих прав и свобод человека, требованиям [ст. 8](#) Международного пакта о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 г. о том, что никто не должен содержаться в рабстве. Рабство, а также работоторговля запрещаются во всех их видах (Международная защита прав и свобод человека: Сборник документов. М., 1990. С. 32, 211).

2. Непосредственный **объект преступления** - личная физическая свобода человека. Дополнительным объектом могут являться здоровье потерпевшего и безопасность его жизни.

3. После принятия законодательных новелл **объективная сторона преступления** выражается в альтернативно совершаемых действиях: купле-продаже человека либо совершении иных сделок с ним, либо в целях эксплуатации человека совершение его вербовки, перевозки, передачи, укрывательства или получения. Под куплей человека понимается его приобретение за определенную плату, а под продажей соответственно передача в распоряжение других лиц. Понятие купли-продажи определено в [ст. 454](#) Гражданского кодекса РФ. Под иными сделками следует понимать дарение человека, сдачу его в аренду и т.п. Вербовка представляет собой деятельность, направленную на набор людей по найму с обещанием материального

вознаграждения и может выражаться в подборе, поиске кандидатов, агитации, записи желающих, и т.д. Перевозка означает перемещение человека из одного места в другое любым видом транспорта. Дальность перемещения для квалификации значения не имеет. Передача предполагает действия, заключающиеся в предоставлении другим лицам потерпевшего после его купли-продажи самим покупателем, например, для временного размещения и проживания, использования, продажи и т.д. Передача может быть осуществлена и в виде дарения. Укрывательство предполагает сокрытие потерпевшего при совершении указанных в законе действий, например, содержание человека в подвале дома после его получения. Получение человека означает совершение действий, носящих ответный передаче характер.

4. Преступление относится к формальным составам и считается оконченным с момента фактического совершения любого из действий, указанных в диспозиции.

5. **Субъективная сторона** торговли людьми после изменений редакции [статьи](#) в 2008 г. характеризуется сложным содержанием. Для таких действий, как купля-продажа или совершение иных сделок, необходимо наличие одного обязательного признака - вины в форме прямого умысла. Мотив и цель не являются обязательными признаками в этом случае и могут влиять на индивидуализацию наказания. При совершении других действий, указанных в [статье](#), субъективная сторона дополняется таким обязательным признаком, как цель эксплуатации человека. Само понятие эксплуатации при торговле людьми дано в [примечании 2 к комментируемой статье](#). Было бы целесообразнее, на взгляд авторов, выделить действия, связанные с вербовкой, перевозкой, передачей, укрывательством или получением, в самостоятельный состав преступления.

6. **Субъект указанного преступления** - физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

7. Совершение указанных в законе действий в отношении двух или более лиц предполагается в отношении как минимум двух лиц одновременно или при незначительном промежутке во времени, но при наличии единого умысла на это.

8. Совершение преступления в отношении несовершеннолетнего означает, что субъект заранее не осознавал, что потерпевший не достиг возраста 18 лет.

9. Под использованием служебного положения следует понимать совершение указанных в законе противоправных действий не только должностным лицом или лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной общественной организации, но и иными служащими.

10. Перемещение потерпевшего через Государственную границу РФ означает ее фактическое пересечение и может осуществляться как с использованием обмана, введения в заблуждение потерпевшего в отношении целей вывоза, так и с применением насилия или угрозы его применения. В случае незаконного пересечения границы необходима дополнительная квалификация по [ст. 322 УК](#). Порядок пересечения границы установлен Федеральным [законом](#) от 18 июля 1996 г. "О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию" (СЗ РФ. 1996. N 34. Ст. 4029; 1999. N 26. Ст. 3175).

Незаконное удержание потерпевшего за границей означает лишение его возможности реального возвращения на территорию России или обращения или установления контактов с представителями российского посольства или консульства.

11. Использование поддельных документов означает их официальное предъявление субъектом с целью сокрытия совершаемых действий по торговле людьми. Под изъятием документов следует понимать незаконное лишение потерпевшего его документов, удостоверяющих его личность. Сокрытие документов означает их незаконное удержание, хранение субъектом. Уничтожение документов, удостоверяющих личность потерпевшего, означает их фактическую ликвидацию, делающую невозможным идентификацию человека по ним.

12. Под торговлей людьми с применением насилия или с угрозой его применения понимается как фактическое причинение потерпевшему тяжкого вреда здоровью, средней тяжести или легкого вреда здоровью, так и угроза причинения физического вреда различной степени тяжести. В случае причинения тяжкого вреда при наличии признаков, указанных в [ч. 3 ст. 111 УК](#) и в п. "е" [ч. 2 ст. 127.1 УК](#), содеянное квалифицируется по совокупности этих преступлений.

13. Купля-продажа человека и другие противоправные действия в целях изъятия у потерпевшего органов или тканей означают осознание субъектом того, что потерпевший будет использован в качестве донора, и желание совершить эти действия. В определенной части налицо коллизия целей в основном и квалифицированном составах. Необходимо, на наш взгляд, исключить возможность подобной коллизии и указать более конкретно, на какие действия данная цель распространяется.

14. Федеральным [законом](#) от 25 ноября 2008 г. N 218-ФЗ введены новые пункты в [ч. 2 комментируемой статьи](#), предусматривающие ответственность за совершение действий в отношении лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии либо в материальной или иной зависимости от виновного, и в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности (см. [комментарий по данным пунктам ст. 105 УК](#)).

15. По п. "а" [ч. 3 ст. 127.1 УК](#) квалифицируются деяния с признаками, указанными в [ч. ч. 1 или 2 ст. 127.1 УК](#), в результате которых по легкомыслию или небрежности наступает одно из последствий - смерть, или причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего, или иные тяжкие последствия. Речь идет о преступлении с двумя формами вины (см. [комментарий к ст. 27 УК](#)). При умышленном причинении такого вреда при торговле людьми содеянное признаками состава п. "а" [ч. 3 ст. 127.1 УК](#) не охватывается и квалифицируется по совокупности статей ([ч. 2 ст. 127.1 УК](#) и [ст. ст. 105 или 111 УК](#)). Под иными тяжкими последствиями понимаются самоубийство потерпевшего, тяжелое заболевание, психическое расстройство и т.д.

16. Действия виновного, совершенные способом, опасным для жизни и здоровья многих людей, характеризуются применением виновным такого способа, при котором создается реальная угроза в отношении двух или более лиц.

17. Понятие организованной группы дано в [комментарии к ст. 35 УК](#).

18. Для применения [примечания 1](#) и освобождения лица от уголовной ответственности необходимо установить наличие следующих условий: а) лицо впервые совершило одно из указанных в [статье](#) действий; б) деяние предусмотрено [ч. 1](#) или п. "а" [ч. 2 комментируемой статьи](#); в) лицо добровольно освободило потерпевшего и способствовало раскрытию совершенного преступления. При этом субъект не освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях содержится состав иного преступления.

19. Санкции по [ч. ч. 2 и 3 комментируемой статьи](#) дополнены указанием на возможность применения или неприменения дополнительного наказания в виде ограничения свободы. Данное обстоятельство характеризует желание законодателя более тщательно индивидуализировать наказание. Аналогичное решение принято и по наказанию, предусмотренному [ч. 3 ст. 127.1 УК](#).

Статья 127.2. Использование рабского труда

Комментарий к [статье 127.2](#)

1. [Статья 1](#) Конвенции относительно рабства от 25 сентября 1926 г. определяет рабство как состояние или положение человека, над которым осуществляются атрибуты права собственности или некоторые из них (Международная защита прав и свобод человека: Сборник документов. М., 1990. С. 201).

В соответствии со [ст. 37](#) Конституции РФ принудительный труд запрещен, каждый имеет право на труд, отвечающий требованиям безопасности и гигиены, на вознаграждение за труд без

какой бы то ни было дискриминации.

2. Непосредственный **объект преступления** - право человека на свободный труд, личная физическая свобода человека. Дополнительным объектом могут являться здоровье потерпевшего и его жизнь.

3. **Объективная сторона** преступления выражается в деянии в виде действия - использование виновным труда другого человека, при котором он в отношении этого лица осуществляет полномочия, присущие праву собственности. Виновный владеет, пользуется и распоряжается результатами труда подневольного работника, его услугами, а подневольное лицо по не зависящим от него причинам не может отказаться от их выполнения. Формы криминальной эксплуатации могут быть самыми разнообразными: от физического, интеллектуального использования потерпевшего в подневольной трудовой деятельности до использования биологических возможностей человека (сексуальная эксплуатация). Способы принуждения для осуществления подневольной трудовой деятельности могут быть различными, одним из самых распространенных является экономическое принуждение, которое не выделено законодателем в качестве квалифицирующего признака состава.

4. Преступление считается оконченным с момента фактического использования виновным рабского труда другого человека, если потерпевший по не зависящим от него причинам не может отказаться от выполнения работ или услуг.

5. **Субъективная сторона** характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный осознает, что использует рабский труд другого человека, и желает этого.

6. **Субъект преступления** - физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет, которое осуществляет в отношении жертвы полномочия собственника.

7. Квалифицирующие признаки **ч. ч. 2 и 3 ст. 127.2 УК** по своему содержанию в основном совпадают с квалифицирующими признаками **ч. ч. 2 и 3 ст. 127.1 УК**. Под шантажом при использовании рабского труда следует понимать угрозу со стороны виновного лица предать огласке порочащие другое лицо или его близких сведения или такие данные, которые могут причинить существенный вред правам или законным интересам потерпевшего.

Статья 128. Незаконное помещение в психиатрический стационар

Комментарий к [статье 128](#)

1. В 1992 г. был принят **Закон РФ "О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании"** (ред. от 21.11.2011), в котором регламентированы основания и порядок помещения в психиатрический стационар (БВС РФ. 1992. N 33. Ст. 1913). Согласно этому Закону (**ст. ст. 4, 13, 28 - 30**) основаниями для госпитализации в психиатрический стационар являются наличие у лица психического расстройства и решение врача-психиатра о госпитализации, проведении обследования или лечения в стационарных условиях либо постановление судьи, а также необходимость проведения психиатрической экспертизы (судебной, военной, трудовой) в случаях и порядке, установленных законами Российской Федерации, исполнение назначенной судом принудительной меры медицинского характера.

Помещение в психиатрический стационар осуществляется добровольно, по просьбе самого помещаемого или с его согласия. Согласно **ст. 11** этого Закона помещение в психиатрический стационар без согласия лица, страдающего психическим расстройством, или его законного представителя возможно только в исключительных случаях - как неотложная мера или по решению врачей-психиатров. Лицо, страдающее психическим расстройством, может быть принудительно госпитализировано в психиатрический стационар до постановления судьи как неотложная мера, если его обследование или лечение возможно только в стационарных условиях, а психическое расстройство является тяжелым и обуславливает: а) его опасность для себя или окружающих, или б) его беспомощность, т.е. неспособность самостоятельно удовлетворять основные жизненные потребности, или в) существенный вред его здоровью вследствие ухудшения

психического состояния, если лицо будет оставлено без психиатрической помощи. В этих случаях пребывание лица в психиатрическом стационаре должно продолжаться только в течение времени сохранения оснований, по которым была проведена госпитализация.

2. **Объективная сторона** рассматриваемого преступления может быть выражена в принудительном помещении в психиатрический стационар потерпевшего при отсутствии законных оснований для этого, а именно:

а) в принудительной вопреки воле и согласию потерпевшего госпитализации заведомо здорового человека в психиатрический стационар либо

б) в помещении в такой стационар лица, хотя и страдающего расстройством психики, но при отсутствии предусмотренных законом оснований и порядка.

3. Состав данного преступления по конструкции объективной стороны является формальным. Преступление считается оконченным с момента фактической госпитализации потерпевшего.

4. Незаконное удержание в психиатрическом стационаре лица, помещенного туда изначально на законных основаниях, но полностью излечившегося от психического расстройства и подлежащего обязательной выписке, образует состав данного преступления, поскольку в таких случаях лицо также незаконно содержится в указанном в законе месте - в психиатрическом стационаре, в котором не должно находиться в силу наступивших обстоятельств, определенных законом.

5. **Субъективная сторона** характеризуется только прямым умыслом. Виновный осознает, что незаконно помещает лицо в психиатрический стационар, и желает совершить эти действия. Мотивы совершения данного преступления на квалификацию не влияют.

6. **Субъект преступления** по [ч. 1 ст. 128 УК](#) общий - физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет (например, близкий родственник или опекун, инициирующий незаконное помещение в психиатрический стационар), а в [ч. 2 ст. 128 УК](#) специальный - им может быть врач-психиатр, поместивший лицо в психиатрический стационар единолично либо в составе комиссии, давшей заключение о необходимости принудительной госпитализации. Если члены комиссии находились в предварительном сговоре по поводу совместного составления такого заключения, то они являются соисполнителями данного преступления, и все несут ответственность по [ст. 128 УК](#). Лицо, помещенное в принудительном порядке в психиатрический стационар, подлежит обязательному освидетельствованию в течение 48 часов комиссией врачей-психиатров психиатрического учреждения. Если госпитализация признается обоснованной, то заключение комиссии врачей-психиатров в течение 24 часов направляется в суд по месту нахождения психиатрического учреждения для решения вопроса о дальнейшем пребывании лица в нем. В течение пяти дней судья должен вынести решение об удовлетворении заявления либо о его отклонении.

7. Судья, вынесший незаконное постановление, определение о принудительной госпитализации лица, в соответствии со [ст. 33](#) Закона о психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании подлежит ответственности по [ч. 1 ст. 305 УК](#) за вынесение заведомо неправосудного акта. В случаях, когда врач-психиатр или судья фабрикуют такое постановление за взятку, их действия должны быть дополнительно квалифицированы и по [ст. 290 УК](#).

8. Наступление смерти потерпевшего по неосторожности или иных тяжких последствий в результате незаконного помещения потерпевшего в психиатрический стационар ([ч. 2 ст. 128 УК](#)) должно оцениваться так же, как и при рассмотрении аналогичных квалифицирующих признаков, предусмотренных [ч. 3 ст. 126](#) и [ч. 3 ст. 127 УК](#) (см. настоящий [комментарий](#)).

Статья 128.1. Клевета

Комментарий к [статье 128.1](#)

1. **Объектом** клеветы являются репутация человека, его честь, достоинство. В русском языке под честью понимаются достойные уважения и гордости моральные качества человека, его соответствующие принципы, хорошая, незапятнанная репутация, доброе имя, почет. Достоинство предполагает положительное качество, совокупность высоких моральных качеств, а также уважение этих качеств в самом себе. Репутация представляет собой приобретенную кем-либо общественную оценку, общее мнение о качествах, достоинствах или недостатках кого-либо (см.: Ожегов С.И. Словарь русского языка. М., 1991. С. 180, 676, 880). В объективном смысле честь и достоинство являются оценкой поведения человека в общественном мнении.

2. Потерпевшим может быть любое лицо, в том числе малолетний (ВВС РФ. 1999. N 2. С. 12), недееспособный, а также умерший, если распространяемые позорящие сведения о нем задевают честь живых. В специальных случаях, в частности в [ст. 298 УК](#), предусмотрена ответственность за клевету в отношении судьи, присяжного заседателя и других указанных в ней лиц.

3. **Объективная сторона** клеветы характеризуется деянием в виде действия, состоящего в распространении заведомо ложных сведений, которые порочат честь и достоинство другого человека или подрывают его репутацию. Под распространением сведений следует понимать сообщение любым способом информации о якобы имевших место фактах или событиях хотя бы одному лицу. Сообщение таких сведений лицу, которого они касаются, не может признаваться их распространением.

4. Предметом клеветы являются заведомо ложные, т.е. не соответствующие действительности сведения, придуманные самим виновным или основанные на слухах и сплетнях. При этом по своему характеру сведения должны быть порочащими честь и достоинство другого лица или подрывающими его репутацию и авторитет. Заведомо ложные сведения должны касаться конкретных фактов. В случае, если субъект ограничивается общими характеристиками потерпевшего, состава клеветы нет, и при наличии других признаков состава возможна уголовная ответственность за оскорбление.

5. Порочащими будут считаться сведения: о нарушении лицом законов, о совершении аморальных поступков в быту или на работе, о наличии венерического заболевания, о систематическом пьянстве и т.п. Сведения клеветнического характера могут быть как устными, так и письменными. Так, они могут содержаться в письме, в приказе о наложении взыскания и в ряде других служебных документов.

6. Преступление имеет формальный состав и считается оконченным в момент сообщения подобных сведений хотя бы одному человеку.

7. Если лицо, распространяя порочащие другое лицо сведения, добросовестно заблуждалось относительно их правдивости, то в содеянном отсутствует состав клеветы. Не содержит состава клеветы сообщение порочащих, но правдивых сведений.

8. **Субъективная сторона** клеветы характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает ложный и позорящий характер распространяемой им информации и желает предать ее огласке.

9. **Субъект данного преступления** общий - физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

10. В [ч. ч. 2, 3 и 4 ст. 128.1 УК РФ](#) предусматривается ответственность за квалифицированные и особо квалифицированные виды данного преступления. Законодатель выделяет клевету, содержащуюся в публичном выступлении, публично демонстрирующемся произведении или средствах массовой информации ([ч. 2 ст. 128.1 УК РФ](#)). Под средствами массовой информации понимаются газеты, журналы, альманахи, бюллетени, другие издания, постоянно выходящие в свет, радио, телевидение, видео- и аудиокассеты, предназначенные для неограниченного круга лиц, и т.д. (см.: [Закон РФ от 27.12.1991 N 2124-1 "О средствах массовой информации"](#) (ред. от 28.07.2012) (с изм. и доп., вступающими в силу с 01.09.2012) // ВВС РФ.

1992. N 7. Ст. 300).

Клевета, совершенная с использованием своего служебного положения ([ч. 3 ст. 128.1 УК](#)), означает совершение указанных в законе действий не только должностным лицом или лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной общественной организации, но и иными служащими, осознающими, что используют свое служебное положение.

Если лицо распространяет заведомо ложные сведения о том, что другое лицо страдает заболеванием, представляющим опасность для окружающих, или совершает (совершило) преступления сексуального характера, то ответственность наступает по [ч. 4 данной статьи](#). Однако перечень таких заболеваний не определен, что вызовет трудности для правоприменительных органов. Категория преступлений сексуального характера также не выделена в законе, что может затруднить привлечение клеветника к ответственности. Полагаем, что речь идет о преступлениях, ответственность за которые предусмотрена нормами глав 17 и 18 Особенной части УК ([ст. ст. 127.1 и 127.2, 131 - 135 УК](#)).

11. Клевета, соединенная с обвинением лица в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления ([ч. 5 ст. 128.1 УК РФ](#)), образует особо квалифицированный состав преступления. Перечень тяжких и особо тяжких преступлений содержится в [ч. ч. 4 и 5 ст. 15 УК РФ](#). Клевету по обвинению в совершении преступления следует отграничивать от ложного доноса ([ст. 306 УК РФ](#)). При заведомо ложном доносе умысел лица направлен на привлечение потерпевшего к уголовной ответственности, а при клевете - на унижение его чести и достоинства. При заведомо ложном доносе сведения о якобы совершенном преступлении сообщаются, как правило, органам, правомочным возбудить уголовное преследование.

Статья 129. Утратила силу. - Федеральный [закон](#) от 07.12.2011 N 420-ФЗ.

Статья 130. Утратила силу. - Федеральный [закон](#) от 07.12.2011 N 420-ФЗ.

Глава 18. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ПОЛОВОЙ НЕПРИКОСНОВЕННОСТИ И ПОЛОВОЙ СВОБОДЫ ЛИЧНОСТИ

Статья 131. Изнасилование

Комментарий к [статье 131](#)

1. **Объектом** изнасилования являются общественные отношения, обеспечивающие половую свободу женщины, а если потерпевшая не достигла шестнадцатилетнего возраста, то **объектом** являются отношения, обеспечивающие половую неприкосновенность. Потерпевшей при изнасиловании может быть только женщина.

2. На протяжении многих лет судебная практика расширительно толковала понятие насильственного полового акта, включая удовлетворение половой страсти не только в естественной, но и в извращенной форме (см.: БВС РСФСР. 1988. N 10. С. 14; 1991. N 2. С. 6). В настоящее время такое понимание изнасилования не соответствует закону. В [ст. 131 УК РФ](#) закреплено положение, согласно которому под изнасилованием следует понимать только половое сношение мужчины с женщиной, которое осуществляется вопреки ее воле и согласию, путем применения насилия или с угрозой его применения к потерпевшей или к другим лицам либо с использованием беспомощного состояния потерпевшей. Половое сношение (половой акт, совокупление) предполагает введение мужского полового члена в преддверие или непосредственно во влагалище женщины. Если во время совершения изнасилования помимо полового акта виновный совершал иные насильственные действия сексуального характера (например, вводил половой член в анальное отверстие потерпевшей), то квалификация должна осуществляться по совокупности преступлений, предусмотренных [ст. 131 УК РФ](#) и [ст. 132 УК РФ](#).

3. **Объективная сторона** изнасилования характеризуется следующими способами действия, которые применяет виновный для достижения цели:

а) физическим насилием над потерпевшей или другими лицами, направленным на подавление сопротивления потерпевшей. Физическое насилие, о котором идет речь в [ч. 1 ст. 131 УК РФ](#), может выражаться в нанесении побоев, причинении легкого или средней тяжести вреда здоровью потерпевшей или другим лицам, в ограничении свободы, связывании, затыкании рта кляпом и т.д.;

б) психическим насилием, выражающимся в угрозе как средстве подавления воли потерпевшей, под которой следует понимать запугивание потерпевшей такими действиями или высказываниями, которые выражают намерение немедленного применения насилия к самой потерпевшей или к другим лицам. Угроза может быть словесной, символической или обусловленной обстановкой совершения преступления. Угроза должна быть реальной и свидетельствовать о немедленном ее воплощении в действительность в случае, если потерпевшая не совершит с насильником половой акт. Адресатом угрозы могут быть согласно [ч. 1 ст. 131 УК РФ](#) помимо потерпевшей также и другие лица. Как правило, таковыми выступают дети потерпевшей и другие близкие родственники, а также друзья, сослуживцы и т.п. Другими словами, здесь имеются в виду лица, применение насилия к которым вызовет страдания у потерпевшей. Вместе с тем следует иметь в виду, что говоря о других лицах, закон не ограничивает их круг близкими потерпевшей.

Нельзя рассматривать в качестве угрозы как признака [ст. 131 УК РФ](#) шантаж, угрозу уничтожением, повреждением или изъятием имущества потерпевшей. Такие действия могут подпадать под признаки преступления, предусмотренного [ст. 133 УК РФ](#).

4. Изнасилование признается совершенным с использованием беспомощного состояния потерпевшей в тех случаях, когда она в силу своего физического или психического состояния (малолетний возраст, физические недостатки, слабоумие, расстройство душевной деятельности, иное болезненное либо бессознательное состояние и т.п.) не могла понимать характера и значения совершаемых с нею действий или не могла оказать сопротивление виновному. При этом, вступая в половое сношение, виновный сознавал, что потерпевшая находится в таком беспомощном состоянии.

Пленум Верховного Суда РФ в [Постановлении](#) от 15 июня 2004 года "О судебной практике по делам о преступлениях, предусмотренных статьями 131 и 132 Уголовного кодекса Российской Федерации" разъяснил, что при оценке обстоятельств изнасилования потерпевшей, находившейся в состоянии опьянения, следует исходить из того, что беспомощным состоянием в этих случаях может быть признана лишь такая степень опьянения, которая фактически лишала потерпевшую возможности сознавать характер совершаемых в отношении нее действий или оказывать сопротивление виновному. При этом для признания изнасилования совершенным с использованием беспомощного состояния потерпевшей не имеет значения, сам ли виновный привел женщину в такое состояние (напоил спиртными напитками, дал наркотики, снотворное и т.п.) или воспользовался подобным состоянием, возникшим по иным причинам.

5. Вступление с женщиной в половое сношение путем обмана, ложного обещания жениться, оказать какие-либо услуги или предоставить какие-либо выгоды ("сексуальное мошенничество") не образует состава изнасилования. Однако не исключается уголовная ответственность за изнасилование мужчины, находящегося с потерпевшей в супружеских и родственных отношениях. Так, например, Н. состоял с Л. в супружеских отношениях, однако брак фактически распался по инициативе Л., которая заявила Н., что она решила прекратить с ним всякие интимные отношения. О прекращении между Н. и Л. интимных отношений знали соседи, родственники и друзья. Юридически брак расторгнут не был. Однажды вечером Н., требуя возобновления фактических брачных отношений, и, несмотря на сопротивление Л., изнасиловал последнюю. Н. был осужден за изнасилование.

6. Состав изнасилования является формальным, оно считается оконченным преступлением в момент начала полового акта.

7. Приготовление к изнасилованию может выражаться в создании условий для совершения этого преступления и использовании благоприятной обстановки. Так, Т., услышав о том, что

около железнодорожного полотна какие-то парни "имеют связь с какой-то женщиной", отправился туда, имея цель принять участие в изнасиловании. Когда он подходил к месту совершения преступления, то был задержан работниками милиции. Верховный Суд СССР, рассматривая это дело, указал, что приход к месту происшествия с целью вступления с потерпевшей в половую связь без действий, непосредственно направленных на осуществление этого намерения, не может быть расценен как оконченное преступление или покушение на него. Эти действия были направлены на обеспечение возможности совершения изнасилования, поэтому их следует считать приготовлением к преступлению (БВС СССР. 1972. N 3. С. 21). Приготовление к изнасилованию должно квалифицироваться по [ч. 1 ст. 30](#) и [ч. 1 ст. 131](#) УК РФ.

8. Покушение на изнасилование, в отличие от приготовления, заключается в действиях, непосредственно направленных на совершение изнасилования, если оно при этом не было доведено до конца по не зависящим от виновного обстоятельствам.

Пленум Верховного Суда РФ от 15 июня 2004 г. в этой части указал, что при разрешении дел о покушении на изнасилование с применением физического или психического насилия следует устанавливать, действовал ли виновный с целью совершения полового акта и являлось ли применение им насилия средством к достижению этой цели, которая не была осуществлена по не зависящим от него причинам. Только при наличии этих обстоятельств действия виновного могут рассматриваться как покушение на изнасилование. В связи с этим необходимо отличать покушение на изнасилование от других преступных посягательств, затрагивающих честь, достоинство и неприкосновенность личности женщин (развратные действия, оскорбление, причинение вреда здоровью и др.).

Покушение на изнасилование следует квалифицировать по [ч. 3 ст. 30](#) и [ч. 1 ст. 131](#) УК РФ.

9. При добровольном отказе от изнасилования лицо не подлежит уголовной ответственности, если оно осознавало возможность доведения данного преступления до конца, но по собственной воле окончательно прекратило начатое преступление.

Лицо в таких ситуациях может нести уголовную ответственность лишь за фактически совершенные им действия, которые содержат состав иного преступления. Например, побои ([ст. 116](#) УК), легкий вред здоровью ([ст. 115](#) УК) и др. Не может быть признан отказ от совершения изнасилования добровольным и устраняющим уголовную ответственность за это преступление, если он был вызван невозможностью дальнейшего продолжения преступных действий вследствие причин, возникших помимо воли виновного.

10. **Субъектом** изнасилования может быть только лицо мужского пола, достигшее 14-летнего возраста. Соучастниками этого преступления могут быть и женщины, в том числе и соисполнителями.

11. **Субъективная сторона** изнасилования характеризуется только прямым умыслом. При этом умыслом виновного охватывается как конечная цель преступления - половое сношение с женщиной вопреки ее воле и согласию, так и действия по достижению этой цели с применением физического насилия, угроз его применения к потерпевшей или другим лицам или с использованием беспомощного состояния потерпевшей.

12. В тех случаях, когда несколько половых актов не прерывались либо прерывались на непродолжительное время и обстоятельства совершения изнасилования свидетельствовали о едином умысле виновного лица на совершение указанных тождественных действий, содеянное следует рассматривать как единое продолжаемое преступление, подлежащее квалификации по соответствующим частям [ст. 131](#) УК РФ.

13. Квалифицированным видом изнасилования является его совершение группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой ([п. "а" ч. 2 ст. 131](#) УК РФ).

Данный [пункт](#) охватывает три формы соучастия, предусмотренные [ст. 35](#) УК РФ. Для

квалификации по п. "а" ч. 2 ст. 131 УК РФ практически не имеет значения, в какой из этих трех форм соучастия было совершено изнасилование. Важно отметить, что изнасилование считается совершенным группой лиц или группой лиц по предварительному сговору, если в его совершении совместно участвовали два или более исполнителя. Здесь все участники группового изнасилования выступают в качестве соисполнителей. Соисполнителями являются и те участники изнасилования, которые хотя непосредственно и не принимали участия в совершении насильственного полового акта, но применяли физическое или психическое насилие к потерпевшей или другим лицам, а также высказывали угрозу его применения, содействуя тем, кто совершал насильственный половой акт. Объясняется это тем, что объективная сторона изнасилования включает в себя физическое или психическое насилие над потерпевшей или другими лицами, а также угрозу его применения с тем, чтобы преодолеть сопротивление потерпевшей и парализовать ее волю.

При соисполнительстве объективная сторона преступления может выполняться как одновременно, так и по частям. Одни могут совершать насильственный половой акт, а другие в это время путем физического или психического насилия преодолевать сопротивление жертвы.

Иначе решается вопрос при совершении изнасилования организованной группой. Организатору и всем участникам организованной группы независимо от выполняемой ими роли также вменяется п. "а" ч. 2 ст. 131 УК РФ. Обязательным для квалификации содеянного по этому пункту является совершение насильственного полового акта с потерпевшей хотя бы одним из участников группы.

В отличие от группы лиц, заранее договорившихся о совместном совершении преступления, организованная группа характеризуется, в частности, устойчивостью, наличием в ее составе организатора (руководителя) и заранее разработанного плана совместной преступной деятельности, распределением функций между членами группы при подготовке к совершению преступления и осуществлении преступного умысла.

Изнасилование следует признать совершенным группой лиц не только в тех случаях, когда несколькими лицами подвергается изнасилованию одна или более потерпевших, но тогда, когда виновные, действуя согласованно и применяя физическое насилие или угрозу в отношении нескольких женщин, затем совершают половой акт каждый с одной из них.

Действия лица, непосредственно не вступавшего в половое сношение и не применявшего к потерпевшей физического или психического насилия при совершении указанных действий, а лишь содействовавшего совершению преступления советами, указаниями, предоставлением информации виновному лицу либо устранением препятствий и т.п., надлежит квалифицировать по ч. 5 ст. 33 УК РФ и при отсутствии квалифицирующих признаков по ч. 1 ст. 131 УК РФ.

Действия участника группового изнасилования следует квалифицировать по ч. 1 ст. 131 УК РФ, если только он один привлекается к уголовной ответственности, а остальные участники изнасилования не достигли четырнадцатилетнего возраста либо были признаны невменяемыми. Такая квалификация содеянного обосновывается тем, что в данном случае отсутствуют признаки соучастия.

14. К числу квалифицирующих обстоятельств изнасилования, предусмотренного п. "б" ч. 2 ст. 131 УК РФ, относится сопряженность изнасилования с угрозой убийством или причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшей или другим лицам. Под угрозой убийством или причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшей или другим лицам следует понимать не только прямые высказывания, которые выражали намерение немедленного применения физического насилия к самой потерпевшей, ее детям, близким родственникам или другим лицам, но и с учетом обстоятельств дела такие угрожающие действия виновного, как, например, демонстрация оружия (пистолета, ножа, топора, бритвы и т.п.). Угроза должна применяться в качестве средства преодоления либо предотвращения сопротивления потерпевшей, в этих случаях она охватывается п. "б" ч. 2 ст. 131 УК РФ. Если угроза имела место после совершения изнасилования, например, высказывалась с целью заставить потерпевшую никому не сообщать о случившемся, действия виновного должны квалифицироваться по ч. 1 ст. 131 УК РФ и

дополнительно по [ст. 119 УК РФ](#), если имелись основания опасаться осуществления этой угрозы.

15. Изнасилование, совершенное с особой жестокостью, также относится к квалифицирующим признакам, предусмотренным [п. "б" ч. 2 ст. 131 УК РФ](#).

Особая жестокость по отношению к потерпевшей или другим лицам при совершении изнасилования может выражаться в применении пыток, истязаниях, глумлении над жертвой или другими лицами, причинении им особых физических или нравственных мучений и страданий. Особая жестокость будет иметь место и тогда, когда изнасилование потерпевшей совершается на глазах родных или близких и причиняет последним особые страдания, к чему и стремится виновный. Особая жестокость может выражаться в способе подавления сопротивления, вызывающем тяжелые физические либо нравственные мучения и страдания самой потерпевшей или других лиц. При этом следует иметь в виду, что при квалификации таких действий по признаку особой жестокости необходимо устанавливать умысел виновного лица на причинение потерпевшей или другим лицам особых мучений и страданий.

16. К квалифицированным видам изнасилования относится и заражение потерпевшей венерической болезнью ([п. "б" ч. 2 ст. 131 УК РФ](#)). Данное отягчающее изнасилование обстоятельство будет иметь место тогда, когда виновный знал о наличии у себя венерического заболевания (сифилиса, гонореи, мягкого шанкра и др.), предвидел возможность или неизбежность заражения потерпевшей и желал или допускал такое заражение. В подобных ситуациях дополнительной квалификации по [ст. 121 УК РФ](#) не требуется.

17. Особо отягчающими признаками изнасилования, предусмотренными [ч. 3 ст. 131 УК РФ](#), являются: а) изнасилование несовершеннолетней; б) изнасилование, повлекшее по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшей, заражение ее ВИЧ-инфекцией или иные тяжкие последствия.

18. Изнасилование несовершеннолетней имеет место в случаях, когда потерпевшая достигла возраста 14 лет, но не достигла 18 лет. Поскольку в настоящее время законодатель исключил признак заведомости из данного квалифицирующего обстоятельства, то он может применяться в случае, если лицо знало или допускало, что совершает изнасилование несовершеннолетней, либо могло и должно было это предвидеть.

Вменение этого признака виновному в изнасиловании, добросовестно заблуждавшемуся относительно фактического возраста потерпевшей, то есть, когда по всем обстоятельствам дела он считал, что она достигла совершеннолетия, будет являться объективным вменением, а соответственно противоречить [ст. 5 УК РФ](#). При этом необходимо учитывать не только показания самой потерпевшей, но и тщательно проверять их соответствие другим обстоятельствам дела.

19. В случаях причинения по неосторожности тяжкого вреда здоровью потерпевшей ответственность наступает только по [п. "б" ч. 3 ст. 131 УК РФ](#). Дополнительной квалификации по [ст. 118 УК РФ](#) не требуется. В тех же случаях, когда изнасилование сопряжено с умышленным причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшей, содеянное следует квалифицировать по совокупности: [ч. 1 ст. 131 УК РФ](#) и [ст. 111 УК РФ](#).

В случаях заражения потерпевшей ВИЧ-инфекцией действия лица, знавшего о наличии у него этого заболевания и заразившего потерпевшую болезнью, следует квалифицировать по [п. "б" ч. 3 ст. 131 УК РФ](#) как при неосторожном, так и при умышленном заражении потерпевшей.

Под "иными тяжкими последствиями", о которых идет речь в [п. "б" ч. 3 ст. 131 УК РФ](#), следует понимать последствия, которые не связаны с причинением по неосторожности тяжкого вреда здоровью потерпевшей или заражением ее ВИЧ-инфекцией, в частности, речь может идти о самоубийстве потерпевшей.

20. В [ч. 4 ст. 131 УК РФ](#) предусмотрена ответственность за совершение изнасилования при следующих особо отягчающих обстоятельствах: при изнасиловании, повлекшем по неосторожности смерть потерпевшей; изнасилование потерпевшей, не достигшей

четырнадцатилетнего возраста.

21. Если в результате изнасилования последовала смерть потерпевшей, то к данному наступившему последствию психическое отношение виновного должно выражаться в форме неосторожной вины. Содеянное в этих случаях полностью охватывается [ч. 3 ст. 131 УК РФ](#) и дополнительной квалификации не требует.

В тех же случаях, когда изнасилование сопряжено с умышленным убийством потерпевшей, квалификация должна осуществляться по совокупности: [ч. 1 ст. 131 УК РФ](#) и [п. "к" ч. 2 ст. 105 УК РФ](#).

22. Изнасилование потерпевшей, не достигшей четырнадцатилетнего возраста, имеет место, когда виновный знал или допускал, что совершает изнасилование малолетней, либо мог и должен был это предвидеть. Не усмотрев в конкретном случае наличие таких условий, Верховный Суд РФ отметил следующее. Вывод суда о том, что виновные допускали, что потерпевшей не исполнилось 14 лет, так как по своим физическим данным и внешнему виду она не выглядела старше своего возраста и не опережала сверстников в развитии, сделан лишь на личном восприятии судей при отсутствии достаточных доказательств, которые бы свидетельствовали об осведомленности подростков о возрасте потерпевшей. На момент совершения преступления фактически потерпевшей исполнилось 13 лет 3 месяца и 10 дней. Ранее она преступников не знала. При знакомстве с ними на вопрос о ее возрасте ответа не дала.

Возраст виновных на этот день составлял от 15 до 16 лет. Как видно из их показаний, все они полагали, что потерпевшей было 15 - 16 лет, так как она была одинакового роста с ними, применяла косметику, ее поведение и разговор не свидетельствовали о ее малолетнем возрасте. Действия осужденных переклассифицированы с [ч. 4 на ч. 3 ст. 117 УК РСФСР](#) (см.: Постановление N 288п96 по делу Филиппевича, Чебан и др. [Обзор судебной практики Верховного Суда РФ за II квартал 1996 года по уголовным делам // БВС РФ. 1997. N 3. С. 8](#)).

В [примечании к ст. 131 УК РФ](#) закреплено положение, в соответствии с которым по [п. "б" ч. 4 ст. 131 УК РФ](#) следует квалифицировать половое сношение с лицом, не достигшим двенадцатилетнего возраста, поскольку такое лицо в силу возраста находится в беспомощном состоянии, то есть не может понимать характер и значение совершаемых с ним действий.

23. В [ч. 5 ст. 131 УК РФ](#) установлена повышенная ответственность за деяние, предусмотренное [п. "б" ч. 4 ст. 131 УК РФ](#) (изнасилование потерпевшей, не достигшей четырнадцатилетнего возраста), совершенное лицом, имеющим судимость за ранее совершенное преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетних. Поскольку в уголовном законе отсутствует норма, закрепляющая перечень преступлений указанной категории, то выделить их возможно только на основе анализа половой неприкосновенности, которая предполагает запрет на совершение любых действий сексуального характера с лицами, не достигшими шестнадцатилетнего возраста. Это обстоятельство позволяет сделать вывод, в соответствии с которым к преступлениям против половой неприкосновенности следует относить изнасилование, насильственные действия сексуального характера ([ст. 132 УК](#)), половое сношение и иные действия сексуального характера ([ст. 134 УК](#)), развратные действия, совершенные в отношении этой категории лиц ([ст. 135 УК](#)).

Имеющим судимость признается то лицо, у которого она не снята и не погашена в установленном законом порядке. При этом не имеет значения, судимо ли лицо за приготовление или покушение на названные преступления, являлось ли оно исполнителем, подстрекателем, пособником или организатором этих преступлений. В этом случае законодатель опять возвращается к понятию специального рецидива.

Статья 132. Насильственные действия сексуального характера

Комментарий к [статье 132](#)

1. Согласно [ст. 15 УК РФ](#) данное преступление относится к тяжким преступлениям ([ч. 1 ст.](#)

132), а деяния, предусмотренные ч. ч. 2 - 5 этой статьи, являются особо тяжкими преступлениями.

2. **Объектом** насильственных действий сексуального характера являются общественные отношения, обеспечивающие половую свободу мужчин и женщин, а если потерпевший (потерпевшая) не достиг шестнадцатилетнего возраста, то объектом являются отношения, обеспечивающие половую неприкосновенность.

3. К насильственным действиям сексуального характера ст. 132 УК РФ относит: а) мужеложство; б) лесбиянство или в) иные действия сексуального характера. При этом во всех трех случаях для привлечения лица к уголовной ответственности за данное преступление требуется, чтобы все указанные действия были сопряжены с насилием или с угрозой его применения к потерпевшему (потерпевшей) или другим лицам либо с использованием беспомощного состояния потерпевшего (потерпевшей).

4. УК РСФСР 1960 г. мужеложство определял как половое сношение мужчины с мужчиной (ст. 121 УК РСФСР 1960 г.). Такое определение являлось крайне неудачным, ибо чисто с физиологической точки зрения половое сношение однополых людей невозможно. Противоречило данное определение и медицинскому пониманию мужеложства. Тем не менее формулировка мужеложства, даваемая в ст. 121 УК РСФСР 1960 г., воспроизводилась и в Советском энциклопедическом словаре, изданном в 1987 году, и в ряде других изданий. К сожалению, в некоторых комментариях к УК РФ 1996 г., несмотря на отсутствие в нем самого определения мужеложства, воспроизводится формулировка, содержащаяся в ст. 121 УК 1960 г.

5. Мужеложство и лесбиянство представляют собой разновидности гомосексуализма, который является нетипичным сексуальным поведением, проявляющимся в достижении субъектом (как мужчиной, так и женщиной) сексуального удовлетворения путем проведения сексуальных контактов с лицами одноименного пола. Мужеложство - это мужской гомосексуализм, а лесбийская любовь (лесбиянство) - женский гомосексуализм.

6. Установление уголовной ответственности не только за насильственное мужеложство, но и за насильственное лесбиянство способствует обеспечению равной защиты половой свободы и половой неприкосновенности как мужчин, так и женщин. Следует также отметить, что УК РФ устанавливает уголовную ответственность за эти деяния не в связи с их аморальностью и извращенностью, а только за те их проявления, которые сопряжены с насильственным характером удовлетворения половой страсти.

7. Объективная сторона мужеложства состоит в том, что для удовлетворения сексуальной страсти мужской половой орган активного партнера вводится в анальное отверстие пассивного партнера.

Характер действий при лесбиянстве может носить самый разнообразный характер, всегда направленный на удовлетворение половой страсти. Добровольное согласие партнеров как при лесбиянстве, так и при мужеложстве не образует состава рассматриваемого преступления. Под иными сексуальными действиями, о которых говорится в диспозиции ст. 132 УК РФ, следует понимать различные действия сексуального характера между женщиной и женщиной или между мужчинами, в том числе и совершаемые в извращенных формах.

Обязательным признаком **объективной стороны** рассматриваемого преступления является способ его совершения, а именно применение физического насилия или угрозы его применения по отношению к потерпевшему (потерпевшей) или к другим лицам. При этом последними угроза должна восприниматься как реальная. Точно так же как и при изнасиловании, физическое или психическое насилие направлены на подавление воли потерпевшего (потерпевшей) к сопротивлению.

8. Под "другими лицами", о которых говорится в ст. 132 УК РФ, к которым может быть применено насилие или угроза насилия, понимаются и те, кто, вступаясь в защиту потерпевших, пытаются помешать совершению насильственных действий сексуального характера. Этими лицами могут быть и близкие родственники, и друзья, и, наконец, любые граждане, вступившие в

защиту потерпевших.

9. В [ст. 132](#) УК РФ говорится также о беспомощном состоянии потерпевшей (потерпевшего), которое используют виновные для совершения мужеложства, лесбиянства или иного насильственного действия сексуального характера. Вопрос о беспомощном состоянии следует решать так же, как и при изнасиловании (см. [комментарий к ст. 131](#) УК РФ).

Для признания данного преступления оконченным следует установить факт начала насильственного сексуального действия (мужеложства, лесбиянства или иных действий сексуального характера).

10. **Субъектом** мужеложства может быть только лицо мужского пола, достигшее четырнадцатилетнего возраста, а субъектом лесбиянства - лицо женского пола, достигшее этого же возраста. Субъектом же иных насильственных действий сексуального характера могут быть как мужчина, так и женщина. **Субъективная сторона** данного преступления характеризуется только прямым умыслом.

11. Квалифицирующие и особо квалифицирующие признаки состава данного преступления, указанные в [частях 2 - 5 ст. 132](#) УК, полностью совпадают с одноименными признаками [ст. 131](#) УК РФ и уже были подробно прокомментированы выше при анализе состава изнасилования.

Статья 133. Понуждение к действиям сексуального характера

Комментарий к [статье 133](#)

1. **Объектом** данного преступления являются общественные отношения, обеспечивающие половую свободу лиц мужского и женского пола.

2. **Объективная сторона** данного преступления характеризуется активными действиями, понуждением потерпевшей (потерпевшего) либо к половому сношению, либо к мужеложству, либо к совершению иных действий сексуального характера. Понуждение представляет собой психическое воздействие на потерпевших с целью заставить последних вопреки их воле совершить вышеуказанные действия (совершить половой акт, акт мужеложства или лесбиянства либо иные действия сексуального характера).

Способом понуждения являются либо шантаж, т.е. запугивание, угроза разглашения позорящих, компрометирующих сведений (действительных или ложных); либо угроза уничтожением, повреждением или изъятием имущества; либо использование материальной или иной зависимости потерпевшего (потерпевшей). Под материальной зависимостью следует понимать нахождение потерпевшего (потерпевшей) на полном или частичном иждивении виновного. Сюда же можно отнести случаи зависимости должника от кредитора и др. В прежнем уголовном законодательстве говорилось о "служебной зависимости потерпевшей от виновного". В [ст. 133](#) УК РФ понятие зависимости потерпевшей расширено, ибо речь идет об иной зависимости потерпевшей (потерпевшего) от виновных. Под иной зависимостью можно понимать как служебную зависимость, так и иные формы зависимости потерпевших и виновных. Последнее означает, что в случае отказа удовлетворить желание виновного (виновной) последние могут совершить такие действия, которые приведут к ущемлению законных прав и интересов потерпевших. Например, угроза уволить с работы, лишить крова и т.п. Данное преступление считается оконченным в момент понуждения виновным к совершению вышеперечисленных действий.

3. Если в случае отказа потерпевших удовлетворить желание виновных последние уничтожат, повредят или изымут имущество потерпевших, то содеянное следует квалифицировать по совокупности совершенных преступлений: по [ст. 133](#) УК РФ и соответствующей статье, предусматривающей ответственность за преступления против собственности, в зависимости от характера совершенного деяния.

4. **Субъектом преступления**, предусмотренного [ст. 133](#) УК РФ, могут быть как

представители мужского, так и женского пола, вменяемые, достигшие шестнадцатилетнего возраста.

5. **Субъективная сторона** данного преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный сознает, что понуждает другое лицо к действиям сексуального характера и желает совершить это деяние.

6. Квалифицированным видом комментируемого преступления является совершение деяния, предусмотренного [ч. 1 ст. 133 УК РФ](#), в отношении несовершеннолетнего (несовершеннолетней). Этот квалифицирующий признак имеет место, если виновный знал или допускал, что понуждает к действиям сексуального характера лицо, не достигшее восемнадцатилетнего возраста, либо должен был и мог это предвидеть.

Статья 134. Половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста

Комментарий к [статье 134](#)

1. **Объектом** этого преступления являются общественные отношения, обеспечивающие половую неприкосновенность. Обязательными признаками данного преступления являются как недостижение потерпевшим (потерпевшей) шестнадцатилетнего возраста, так и недостижение им половой зрелости. Отсутствие одного из них исключает наличие данного состава преступления.

Половой зрелостью признается такая степень физиологического развития организма, при которой наступает полная способность выполнения всех половых функций. Половая зрелость женщины выражается в ее способности к совокуплению, зачатию, вынашиванию плода, родоразрешению и вскармливанию ребенка без вредных последствий для здоровья. Кроме того, в это понятие включается также и выполнение функции материнства. У подростков мужского пола достижение половой зрелости связывают с наличием способностей совершать совокупление и оплодотворение.

Вопрос о достижении либо недостижении лицом половой зрелости должен устанавливаться в каждом случае на основании заключения судебно-медицинской экспертизы.

2. **Объективная сторона** преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 134 УК РФ](#), состоит в добровольном половом сношении лица, достигшего восемнадцатилетнего возраста, с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста и половой зрелости. Половое сношение может быть совершено только между мужчиной и женщиной. Понятие полового сношения подробно раскрыто в [комментарии к ст. 131 УК РФ](#). Мужеложство, лесбиянство и иные действия сексуального характера не охватываются [ч. 1 ст. 134 УК РФ](#).

3. Оконченным преступление, предусмотренное [ч. 1 ст. 134 УК РФ](#), признается с момента начала полового сношения.

4. В [ч. 2 ст. 134 УК РФ](#) предусмотрена ответственность за мужеложство или лесбиянство с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста и половой зрелости. Понятия лесбиянства и мужеложства рассмотрены в [комментарии к ст. 132 УК РФ](#). Следует отметить, что субъектом и потерпевшей при лесбиянстве могут быть только лица женского пола, а при мужеложстве лишь мужского пола.

5. Состав преступления, предусмотренного [ч. 2 ст. 134 УК РФ](#), является формальным и признается оконченным с момента начала совершения лесбиянства или мужеложства.

6. Если половое сношение, мужеложство или лесбиянство были сопряжены с применением к потерпевшим физического или психического насилия или угрозы его применения, то квалифицировать содеянное надлежит либо по [ст. 131 УК](#) (изнасилование), либо по [ст. 132 УК](#) (насильственные действия сексуального характера).

7. Поскольку иные действия сексуального характера не охватываются диспозициями [ч. 1 и ч. 2 ст. 134 УК РФ](#), то в случае их совершения в отношении лица, не достигшего шестнадцатилетнего возраста и половой зрелости, лицом, достигшим восемнадцатилетнего возраста, они должны квалифицироваться по [ст. 135 УК РФ](#).

8. В тех же случаях, когда имело место изнасилование лица, не достигшего шестнадцатилетнего возраста, или совершение насильственных мужеложства либо лесбиянства в отношении такого же лица, то последующие половые акты или иные действия сексуального характера, совершенные с их согласия, не исключают ответственности виновного по [ст. ст. 131 или 132 УК РФ](#). В этих случаях, если потерпевшая (потерпевший) не достигли шестнадцатилетнего возраста, действия виновного следует квалифицировать дополнительно по [ст. 134 УК РФ](#).

9. Для квалификации полового сношения, мужеложства или лесбиянства по данной [статье](#) не имеет значения, совершены ли эти действия по инициативе виновного либо потерпевшей (потерпевшего).

10. **Субъектом** преступления, предусмотренного [ст. 134 УК РФ](#), может быть лицо любого пола, достигшее восемнадцатилетнего возраста.

11. **Субъективная сторона** данного преступления характеризуется только прямым умыслом. Виновный сознает, что совершает половое сношение или иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста, и желает совершить такие действия.

12. В [ч. 3 ст. 134 УК РФ](#) предусмотрена повышенная ответственность за половое сношение, лесбиянство и мужеложство, совершенные с лицом, достигшим двенадцатилетнего возраста, но не достигшим четырнадцатилетнего возраста. Для квалификации по данной части не имеет значения, достиг потерпевший (потерпевшая) половой зрелости или нет.

Если половое сношение, лесбиянство или мужеложство совершено с лицом, не достигшим двенадцатилетнего возраста, то в соответствии с положениями, закрепленными в [примечании к ст. 131 УК РФ](#), содеянное должно квалифицироваться по [п. "б" ч. 4 ст. 131 УК РФ](#) или [п. "б" ч. 4 ст. 132 УК РФ](#), поскольку такое лицо в силу возраста находится в беспомощном состоянии, то есть не может понимать характер и значение совершаемых с ним действий.

13. Особо квалифицированным видом комментируемого преступления, предусмотренным частью четвертой, является совершение деяний, предусмотренных частями первой, второй или третьей, в отношении двух и более лиц. В соответствии с положениями [ч. 1 ст. 17 УК РФ](#) половое сношение, лесбиянство или мужеложство в отношении двух и более лиц, совершенное одновременно или в разное время, не образует совокупности преступлений и подлежит квалификации по [ч. 4 ст. 134 УК РФ](#), при условии, что ни за одно из этих преступлений виновный ранее не был осужден.

14. Особо квалифицирующим признаком, предусмотренным [ч. 5 ст. 134 УК](#), является совершение полового сношения, лесбиянства или мужеложства в отношении лица, не достигшего шестнадцатилетнего возраста, группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

Данной частью охватываются все три формы соучастия, предусмотренные [ст. 35 УК РФ](#).

Группа лиц или группа лиц по предварительному сговору может иметь место, если в совершении полового акта, мужеложства или лесбиянства совместно участвовали два или более исполнителя. Соисполнителями являются те участники, которые непосредственно совершали указанные деяния. Лица, которые непосредственно и не принимали участия в совершении полового акта, лесбиянства или мужеложства, а подстрекали к их совершению, способствовали их совершению либо их организовывали, несут ответственность как подстрекатели, пособники или организаторы со ссылкой на соответствующие части [ст. 33 УК РФ](#).

При соисполнительстве объективная сторона преступления может выполняться как одновременно (например, в отношении двух и более потерпевших), так и последовательно.

Иначе решается вопрос при совершении полового сношения, мужеложства или лесбиянства организованной группой. Организатору и всем участникам организованной группы независимо от выполняемой ими роли также вменяется [ч. 5 ст. 134 УК РФ](#), все они признаются соисполнителями. Обязательным для квалификации содеянного по этой части является совершение полового акта, мужеложства или лесбиянства с потерпевшей (потерпевшим) хотя бы одним из участников организованной группы.

Квалификация деяния по [ч. 5 ст. 134 УК РФ](#) исключается, если только одно лицо привлекается к уголовной ответственности, а остальные участники не достигли восемнадцатилетнего возраста либо были признаны невменяемыми.

15. В [ч. 6 ст. 134 УК РФ](#) предусмотрена ответственность за совершение деяния, предусмотренного [частью третьей этой статьи](#), лицом, имеющим судимость за ранее совершенное преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего. Содержание этого квалифицирующего признака разъяснено в [комментарии к ч. 5 ст. 131 УК РФ](#).

16. В [примечании](#) предусмотрен специальный вид освобождения от наказания лиц, впервые совершивших преступление, предусмотренное [ч. 1 ст. 134 УК РФ](#), если будет установлено, что это лицо и совершенное им преступление перестали быть общественно опасными в связи со вступлением в брак с потерпевшей (потерпевшим). Данный вид освобождения от наказания применяется только судом.

17. В [части второй примечания к ст. 134 УК РФ](#) предусмотрено специальное правило назначения наказания. В соответствии с ним в случае, если разница в возрасте между потерпевшей (потерпевшим) и подсудимым (подсудимой) составляет менее четырех лет, к последнему не применяется наказание в виде лишения свободы за совершенное деяние, предусмотренное [ч. 1 ст. 134 УК РФ](#) или [ч. 1 ст. 135 УК РФ](#).

Статья 135. Развратные действия

Комментарий к [статье 135](#)

1. **Объектом** развратных действий являются общественные отношения, обеспечивающие половую неприкосновенность. Потерпевшими являются лица, не достигшие шестнадцатилетнего возраста и половой зрелости. Понятие половой зрелости раскрыто в [комментарии к предыдущей статье](#).

2. **Объективная сторона** этого преступления характеризуется различными действиями сексуального характера, направленными на удовлетворение половой страсти виновного или на возбуждение полового инстинкта у потерпевшего (потерпевшей), но без совершения полового акта, лесбиянства или мужеложства.

3. Одним из проявлений развратных действий сексуального характера является эксгибиционизм (самообнажение), представляющий собой сексуальное отклонение, основанное на демонстрации собственных половых органов незнакомым лицам, зачастую малолетним, с целью получения полового удовлетворения.

4. К развратным действиям следует также отнести прикосновение к половым органам несовершеннолетних или малолетних, совершение полового акта в присутствии таких лиц. Развратные действия могут выражаться и в циничных беседах с подростками, демонстрации им порнографических изображений (фотографий или эротических видеофильмов) и т.п. Сюда же следует отнести и разрыв рукой девственной плевы.

5. Данное преступление окончено в момент начала развратных действий.

6. Потерпевшими от данного преступления могут быть как мальчики, так и девочки, не достигшие шестнадцатилетнего возраста.

7. Развратные действия, соединенные с насилием, приведшим к причинению вреда здоровью потерпевшего, или с заражением венерической болезнью или ВИЧ-инфекцией, следует квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных [ст. 135 УК РФ](#) и статьями, предусматривающими ответственность за перечисленные преступления. Хотя в некоторых случаях такие действия могут рассматриваться как насильственные действия сексуального характера.

8. **Субъективная сторона** рассматриваемого преступления характеризуется прямым умыслом. При этом виновный осознает то, что потерпевший не достиг шестнадцатилетнего возраста.

9. **Субъектом** этого преступления может быть вменяемое лицо, достигшее восемнадцатилетнего возраста.

10. Квалифицирующие и особо квалифицирующие признаки состава данного преступления, указанные в [частях 2 - 5 ст. 135 УК](#), полностью совпадают с одноименными признаками [ст. 134 УК РФ](#) и уже были подробно прокомментированы выше при анализе состава этого преступления.

Глава 19. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ КОНСТИТУЦИОННЫХ ПРАВ И СВОБОД ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА

Статья 136. Нарушение равенства прав и свобод человека и гражданина

Комментарий к [статье 136](#)

1. [Статья 19](#) Конституции РФ закрепляет гарантию равенства прав и свобод человека и гражданина независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, вероисповедания и т.п. Законом запрещены любые ограничения прав и свобод человека по признакам социальной, расовой, национальной и др. принадлежности. Уголовный закон обеспечивает соблюдение конституционного принципа равноправия.

В качестве потерпевших могут рассматриваться любые граждане, чье равноправие нарушено.

2. Состав преступления - формальный, момент окончания связан с началом выполнения указанных в законе действий.

3. **Объективная сторона** характеризуется действием, которое расценивается как дискриминация, т.е. нарушение прав, свобод и законных интересов человека и гражданина в зависимости от его пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям или каким-либо социальным группам. Нарушение равноправия состоит в том, что гражданина по признакам, указанным конкретно в [ст. 136](#), лишают права или не предоставляют ему возможности реализовать свое право либо создают препятствия в реализации этого права (например, незаконное увольнение с работы в связи с активным участием гражданина в деятельности одного из общественных объединений, необоснованный отказ арендовать жилое помещение по признакам отношения к религии и т.п.).

4. **Субъективная сторона** характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный осознает, что нарушает равноправие граждан, и желает так действовать. Обязательным признаком этого преступления является мотив - побуждение нарушить равноправие граждан из-за недоброжелательного отношения к его полу, расе, национальности, языку, происхождению, имущественному или должностному положению, отношению к религии, убеждениям или принадлежности к общественным объединениям.

5. Субъект преступления - специальный, лицо, использующее свое служебное положение. Необходимо, чтобы виновное лицо нарушило равноправие граждан, используя свое положение по службе. Речь может идти не только о должностном лице, использующем свои полномочия, но и о других субъектах, которые осуществляют дискриминацию в рамках своих служебных полномочий.

Статья 137. Нарушение неприкосновенности частной жизни

Комментарий к [статье 137](#)

1. В данной [статье](#) речь идет об уголовно-правовой охране конституционного права каждого гражданина на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени ([ч. 1 ст. 23](#) Конституции РФ).

2. Непосредственный **объект** - общественные отношения, обеспечивающие неприкосновенность частной жизни любого гражданина, сохранение его личной и семейной тайны. Под частной жизнью следует понимать совокупность естественных и приобретенных по закону прав и свобод, а также разного рода сведений и тайн, неприкосновенность которых гарантирована [Конституцией](#) и другими законами Российской Федерации и не может быть нарушена любыми действиями без согласия лица или его правопреемников, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом. Предметом преступления могут быть самые различные сведения о частной жизни лица, составляющие его личную или семейную тайну. На наш взгляд, к таким сведениям следует относить: данные о личности, месте ее пребывания, ее жилище, о родных и близких; тайну переписки, телефонных разговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений; тайну усыновления, банковских вкладов и счетов, завещания; адвокатскую и врачебную тайну; тайну исповеди. Потерпевшим является любое гражданское лицо, неприкосновенность частной жизни которого нарушена без его согласия.

3. **Объективная сторона** выражается в одном из следующих действий: а) незаконном собирании сведений о частной жизни лица, составляющих его личную или семейную тайну, без его согласия; б) распространении полученных сведений в публичном выступлении, публично демонстрирующемся произведении или средствах массовой информации.

Под незаконным собиранием сведений о частной жизни гражданина следует понимать сбор вопреки закону лицом, не уполномоченным на это, сведений о частной жизни лица, составляющих его личную или семейную тайну. Распространение собранных сведений о частной жизни лица, составляющих его личную или семейную тайну, - это сообщение известных виновному сведений третьему лицу. Распространением таких сведений в публичном выступлении является их оглашение в выступлении на собрании, митинге, заседании, конференции, в компании и т.д.; в публично выставленном произведении; в воспроизведении в общественном месте на рисунке, фотографии, видео- или магнитофонной записи и т.п.; в средствах массовой информации - в печати, по радио, телевидению и т.д.

4. Состав преступления является формальным. Оконченным данное преступление считается с момента совершения любого из указанных в законе действий.

5. **Субъективная сторона** характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный осознает общественную опасность любого из описанных в законе действий, которые он совершает, и желает их совершить. Мотив и цель не влияют на квалификацию, но могут учитываться при назначении наказания.

6. **Субъектом преступления** может быть вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

7. Квалифицированный состав преступления предполагает совершение деяния специальным субъектом - лицом, использующим свое служебное положение.

Статья 138. Нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений

Комментарий к [статье 138](#)

1. В соответствии с Конституцией РФ ([ч. 2 ст. 23](#)) каждый гражданин имеет право на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и других сообщений. Ограничение этого права допускается только на основании судебного решения.

Непосредственный **объект данного преступления** - общественные отношения, связанные с тайной переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений.

2. **Объективная сторона** преступления состоит из деяний, нарушающих тайну сообщений между адресатами.

Нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений граждан заключается в ознакомлении с почтово-телеграфной (телетайпной) или радиокорреспонденцией граждан (без согласия на это), в прослушивании телефонных переговоров, а также в разглашении содержания такой переписки и переговоров. Тайна переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений граждан может нарушаться на практике путем незаконного, без согласия адресата и без решения суда, ознакомления с содержанием корреспонденции, подслушивания телефонных переговоров, оглашения их содержания либо разглашения самого факта получения корреспонденции, если она носит конфиденциальный характер, выемки корреспонденции без законного на то основания.

3. Состав преступления - формальный. Преступление признается оконченным с момента совершения любого из действий, указанных в законе.

4. **Субъективная сторона** характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный осознает, что без законного основания нарушает тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений граждан, и желает совершать эти действия. Цели и мотивы преступления не влияют на его квалификацию, но могут быть учтены при назначении наказания.

5. **Субъектом преступления** может быть вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

6. В [ч. 2 ст. 138](#) УК содержится квалифицирующий признак - совершение действий лицом с использованием своего служебного положения (например, работники почтово-телеграфного ведомства). Следовательно, субъектом данного преступления могут быть работники как почтово-телеграфного ведомства (телефонисты, телеграфисты, почтальоны), так и прокурорско-следственных органов, органов внутренних дел и безопасности, судебных инстанций и т.д.

Статья 138.1. Незаконный оборот специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации

Комментарий к [статье 138.1](#)

1. В комментируемой [статье](#) речь идет об ответственности за неправомерные действия со специальными техническими средствами, предназначенными для негласного получения информации. Данная норма направлена на пресечение незаконного оборота специальных технических средств, которые вправе изготавливать и использовать только уполномоченные на то предприятия и организации, а также для наказания тех, кто незаконно приобретает или сбывает подобные предметы.

2. **Объектом** преступления следует признать установленный законом порядок оборота данной продукции. Важное значение для квалификации по данной [статье](#) имеет предмет преступления - специальные технические средства, предназначенные для негласного получения информации. В этой части диспозиция носит бланкетный характер. Необходимо опираться на нормы Федерального [закона](#) от 04.05.2011 N 99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" (ред. от 28.07.2012), Федерального [закона](#) от 12.08.1995 N 144-ФЗ "Об оперативно-

розыскной деятельности" (ред. от 10.07.2012) и на статьи [Положения](#) о лицензировании деятельности по разработке, производству, реализации и приобретению в целях продажи специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации, которое утверждено Постановлением Правительства РФ от 12.04.2012 N 287 (URL: <http://www.consultant.ru/popular/license/>). В утвержденном Положении определен порядок лицензирования деятельности по разработке, производству, реализации и приобретению в целях продажи специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации, осуществляемой юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, и, как представляется, исчерпывающий перечень подобных предметов. Данный вид лицензирования осуществляется Федеральной службой безопасности Российской Федерации.

3. **Объективная сторона** преступления заключается в совершении любого из указанных в диспозиции [статьи](#) действий. Преступление имеет формальный состав, т.е. оно считается оконченным с момента производства или приобретения или сбыта. При этом важно установить, были ли на самом деле производимые (сбываемые, приобретаемые) технические средства предназначены для негласного получения информации. Для ответа на данный вопрос необходимо проведение специальной технической экспертизы. Производство предполагает изготовление любым способом указанных специальных технических средств. Сбыт подразумевает их продажу, дарение или иные способы реализации. Приобретение означает их возмездное или безвозмездное получение.

4. **Субъективная сторона** этого преступления характеризуется прямым умыслом, а при приобретении специальных технических средств еще и целью их дальнейшего сбыта.

5. **Субъектом** преступления является лицо вменяемое, достигшее возраста 16 лет.

Статья 139. Нарушение неприкосновенности жилища

Комментарий к [статье 139](#)

1. Согласно [ст. 25](#) Конституции Российской Федерации "жилище неприкосновенно. Никто не вправе проникать в жилище против воли проживающих в нем лиц иначе как в случаях, установленных федеральным законом, или на основании судебного решения".

Гарантированная [Конституцией](#) РФ неприкосновенность жилища охраняется в уголовно-правовом порядке на основании [ст. 139](#) УК.

2. Непосредственный **объект данного преступления** - общественные отношения, обеспечивающие неприкосновенность жилища.

3. **Объективная сторона** выражается в действии - незаконном (вопреки действующему законодательству) проникновении в жилище против воли проживающего в нем лица. Проникновение - это тайное или открытое вторжение. Оно может совершаться как с преодолением препятствий или сопротивления людей, так и без этого. Обязательный признак - место совершения преступления. Таковым является жилище, понятие которого законодательно определено в [примечании к ст. 139](#) УК. В частности, жилищем признается индивидуальный жилой дом с входящими в него жилыми и нежилыми помещениями, жилое помещение независимо от формы собственности, входящее в жилищный фонд и пригодное для постоянного или временного проживания.

4. Состав преступления по конструкции формальный. Оконченным преступление является с момента незаконного проникновения в жилище против воли проживающего в нем лица.

5. **Субъективная сторона** характеризуется только прямым умыслом. Виновное лицо осознает общественную опасность незаконного проникновения в жилище против воли проживающего в нем лица и желает это осуществить. Мотивы и цели не влияют на квалификацию.

6. В [ч. 2 ст. 139](#) предусмотрен квалифицированный состав преступления - совершение

деяния с применением насилия или с угрозой его применения.

Под насилием понимается физическое или психическое воздействие одного человека на другого, нарушающее гарантированное Конституцией РФ право гражданина на личную неприкосновенность (в физическом и духовном смыслах). Физическое насилие выражается в непосредственном воздействии на организм человека: нанесение побоев, телесных повреждений, истязание различными способами (в том числе с применением каких-либо предметов и веществ) и т.д. В результате физического насилия потерпевшему могут быть причинены телесные повреждения. Психологическое насилие заключается в воздействии на психику человека путем запугивания, угроз (в частности, угроз физической расправы), чтобы сломить волю потерпевшего к сопротивлению, к отстаиванию своих прав и интересов. Угроза должна быть реальной. Моментом предполагаемой ее реализации может быть как настоящее, так и будущее время.

7. Совершение деяний лицом с использованием своего служебного положения представляет собой особо квалифицированный состав данного преступления. Речь идет в данном случае о специальном **субъекте преступления** (должностные лица и иные сотрудники, использующие для нарушения закона свои служебные полномочия). Важно, чтобы виновный осознавал, что он незаконно проникает в жилище вопреки воле проживающих в нем лиц, используя при этом свое служебное положение, которое практически не дает ему права совершать это деяние.

Статья 140. Отказ в предоставлении гражданину информации

Комментарий к [статье 140](#)

1. Органы государственной власти и органы местного самоуправления, их должностные лица обязаны обеспечить каждому возможность ознакомиться с документами и материалами, непосредственно затрагивающими его права и свободы. В [ч. 2 ст. 24](#) Конституции РФ особо подчеркивается, что органы государственной власти и местного самоуправления, их должностные лица обязаны обеспечить каждому возможность ознакомления с документами и материалами, непосредственно затрагивающими его права и свободы, если иное не предусмотрено законом.

Данное конституционное положение свидетельствует об уважении прав и законных интересов своих граждан со стороны государства, его органов и должностных лиц. К сожалению, до сих пор значительное число российских граждан в силу различных обстоятельств не могут ознакомиться с документами, на основании которых они или их родственники были репрессированы, осуждены. Поэтому заслуживает пристального внимания уголовно-правовая норма, запрещающая неправомерно отказывать гражданам получать полную и объективную информацию, затрагивающую права и свободы гражданина.

2. Непосредственный **объект** - общественные отношения, обеспечивающие ознакомление гражданина с информацией, непосредственно затрагивающей его права и свободы. Предмет преступления - документы и материалы, которые, во-первых, находятся в органах государственной власти или местного самоуправления, во-вторых, собраны в установленном порядке, в-третьих, содержат информацию, непосредственно затрагивающую права и свободы гражданина. Ими могут быть различные документы и материалы, например, касающиеся очередности на получение квартиры; связанные с начислением или выплатой пенсий или пособий; содержащие жалобы и заявления, в которых фигурирует гражданин, и др. Заведомо ложная информация - это сведения, не соответствующие содержащимся в документах и материалах, о чем доподлинно известно должностному лицу.

3. Состав преступления по конструкции - материальный, т.е. преступление считается оконченным при наступлении указанных в законе последствий.

4. **Объективная сторона** представлена тремя обязательными признаками: деянием, последствиями и причинной связью между ними. Деяние законодательно определено в следующих формах: а) неправомерном отказе (бездействии) в предоставлении гражданину собранных о нем документов и материалов; б) предоставлении гражданину неполной или заведомо ложной информации. Последствия состоят в причинении вреда правам и законным

интересам граждан.

Отказ в предоставлении гражданину информации должен быть противоречащим закону или другим нормативным актам. Он должен быть письменным или устным.

Предоставление неполной или заведомо ложной информации - это ознакомление гражданина не со всеми имеющимися документами и материалами, а также предоставление сведений, не соответствующих содержащимся в документах и материалах, о чем было известно должностному лицу. Причиненный вред правам и законным интересам может быть имущественным или моральным и выражаться в различных последствиях: недополучение гражданином пенсии или пособия, несвоевременное приобретение или замена жилого помещения, сложность защиты его чести и достоинства и т.д.

Деяние, не повлекшее причинение вреда охраняемым интересам, не образует состава рассматриваемого преступления, а должно рассматриваться как дисциплинарный проступок.

5. **Субъективная сторона** характеризуется прямым или косвенным умыслом. Виновный осознает общественную опасность совершаемого деяния (действия или бездействия), неправомерно отказывая в предоставлении собранных в установленном порядке документов и материалов, непосредственно затрагивающих права и свободы гражданина, либо что он предоставляет ему неполную или заведомо ложную информацию, предвидит возможность или неизбежность причинения вреда вследствие такого деяния и желает причинить вред или сознательно допускает его наступление либо относится к этому безразлично.

6. **Субъект данного преступления** - специальный, т.е. должностное лицо (понятие должностного лица дано в [примечании к ст. 285 УК](#)), обладающее собранными в установленном порядке документами и материалами, затрагивающими права и свободы гражданина. Совершение деяния из корыстной или иной личной заинтересованности дает право квалифицировать действия должностного лица по совокупности преступлений ([ст. ст. 140 и 285 УК](#)).

Статья 141. Воспрепятствование осуществлению избирательных прав или работе избирательных комиссий

Комментарий к [статье 141](#)

1. Граждане Российской Федерации имеют права избирать и быть избранными в органы государственной власти и органы местного самоуправления, а также участвовать в референдуме. Исключение составляют лица, признанные невменяемыми, недееспособными и осужденные к лишению свободы, отбывающие наказание в учреждениях уголовно-исполнительной системы.

2. Непосредственным **объектом рассматриваемого преступления** являются общественные отношения, обеспечивающие нормальные избирательные права граждан (право избирать и быть избранным), их право участвовать в референдуме и регламентируемой законом работе избирательных комиссий. Дополнительный объект - здоровье, телесная неприкосновенность и свобода самого избирателя или его близких.

3. Объективную сторону данного преступления образуют общественно опасные действия (бездействие), выражающиеся в: а) воспрепятствовании осуществлению гражданином своих избирательных прав; б) нарушении тайны голосования; в) воспрепятствовании осуществлению гражданином права участвовать в референдуме; г) воспрепятствовании работе избирательной комиссии или комиссии референдума; д) воспрепятствовании деятельности члена комиссий, связанной с исполнением своих обязанностей.

Референдум - это обращение к избирателям с целью принятия окончательного решения по конституционным, законодательным или иным внутривластным или внешнеполитическим вопросам. Законодательство о референдуме тщательно регламентирует принципы его проведения, выносимые на него вопросы, порядок подготовки и проведения.

Воспрепятствование осуществлению гражданами своего избирательного права может заключаться в различных формах: 1) создание трудностей при выдвижении кандидатов избирательными объединениями по месту работы и жительства; 2) отказ в ведении предвыборной кампании и агитации со стороны доверенных лиц; 3) ограничение по надуманным мотивам участия кандидатов в предвыборной кампании.

4. Состав по конструкции - формальный. Преступление считается оконченным с момента совершения любого из указанных в законе деяний.

5. Преступление может быть совершено только с прямым умыслом. Виновный осознает, что препятствует осуществлению гражданином его избирательных прав либо препятствует работе избирательной комиссии, и желает совершения указанных действий.

6. **Субъектом преступления** может быть вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

7. В [ч. 2 ст. 141](#) содержатся следующие квалифицирующие признаки: подкуп, обман, принуждение, применение насилия, угроза применения насилия, совершение деяния с использованием виновным своего служебного положения, совершение деяния группой лиц по предварительному сговору или организованной группой. Каждый из них имеет свое содержание. Подкуп - это предоставление любых имущественных или иных благ гражданину за неучастие в выборах или референдуме, либо члену избирательной комиссии за неучастие в ее работе, либо любому лицу за воспрепятствование работе избирательной комиссии.

Обман может быть активным (сообщение ложных сведений) или пассивным (умолчание об истине) и может касаться различных фактических обстоятельств, в частности, о личности кандидата, его партийной принадлежности, месте и времени выборов, возможности террористического акта в помещении избирательной комиссии.

О понятии насилия или угрозы его применения, использования виновным своего служебного положения, совершения деяний группой лиц по предварительному сговору или организованной группой см. [комментарий к ч. 2 ст. 139, ст. 136, ч. ч. 2 и 3 ст. 35 УК](#).

8. Федеральным [законом](#) от 4 июля 2003 г. N 94-ФЗ введена [ч. 3 данной статьи](#), в которой установлен запрет на вмешательство в работу избирательных комиссий со стороны лиц, использующих свое должностное и служебное положение, с целью оказания влияния на ее решения, а также запрет на неправомерное вмешательство в работу Государственной автоматизированной системы РФ "Выборы". Как представляется, диспозиция в этой части чересчур громоздкая, в определенной степени дублирует диспозицию в [ч. 1 данной статьи](#), что затруднит применение ее на практике.

Статья 141.1. Нарушение порядка финансирования избирательной кампании кандидата, избирательного объединения, деятельности инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума

Комментарий к [статье 141.1](#)

1. Финансовая (материальная) поддержка избирательной кампании в широком плане, подтвержденном в конституционной статье, - важнейшее условие политической организации успешного осуществления деятельности различных фондов, объединений, блоков и партий. Нарушение порядка и условий финансирования наносит непоправимый ущерб демократическим основам государства и посягает на избирательное право. Вместе с тем многие аспекты данного состава преступления требуют судебного толкования на уровне Пленума Верховного Суда РФ.

Непосредственным **объектом рассматриваемого преступления** являются общественные отношения, обеспечивающие нормальный порядок финансирования участников избирательной кампании.

2. **Объективную сторону** преступления образуют общественно опасные действия,

выраженные в нарушении порядка финансирования избирательной кампании кандидата, избираемого объединения, избирательного блока, деятельности инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума, помимо средств избирательного фонда, путем изготовления и (или) распространения агитационных материалов, передачи денежных средств в крупных размерах, материальных ценностей для осуществления ими деятельности, направленной на выдвижение проведения референдума, получения определенного результата на референдуме, а также внесение пожертвований в крупных размерах в избирательный фонд через подставных лиц.

3. Состав по конструкции формальный. Преступление считается оконченным с момента внесения в крупных размерах финансовых средств на проведение избирательной кампании. В соответствии с [примечанием к данной статье](#) крупным размером признаются размер суммы денег, стоимость имущества или выгод имущественного характера, которые превышают 1/10 предельной суммы всех расходов средств избирательного фонда соответственно кандидата, избирательного объединения, блока, фонда, установленной законодательством о выборах и референдумах на момент совершения деяния, но при этом составляют не менее одного миллиона рублей.

4. **Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный осознает, что грубо нарушает порядок финансирования избирательной кампании, и желает совершения указанных действий.

5. **Субъектом преступления** может быть физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

6. В [ч. 2 ст. 141.1 УК](#) речь идет об ответственности специальных субъектов преступления - кандидата, уполномоченного представителя кандидата по финансовым вопросам, уполномоченного представителя по финансовым вопросам избирательного объединения, избирательного блока, инициативной группы, иной группы участников референдума за неправомерное использование денежных средств в крупных размерах или за расходование в крупных размерах пожертвований со специального счета. Согласно [примечанию к данной статье](#) крупным размером признается сумма, превышающая 1/10 всех законно возможных расходов средств соответствующего избирательного фонда, но не менее одного миллиона рублей.

Статья 142. Фальсификация избирательных документов, документов референдума

Комментарий к [статье 142](#)

1. Общественная опасность данного преступления заключается в посягательстве на право граждан Российской Федерации осуществлять свое избирательное право.

2. Непосредственный **объект данного преступления** - общественные отношения, обеспечивающие права граждан на выборах и референдуме, тайну голосования и установление результатов голосования в точном соответствии с волей голосовавших. К предмету преступления следует отнести избирательные документы: списки избирателей, удостоверения на право голосования, избирательные бюллетени и др.

3. Объективная сторона преступлений характеризуется активными действиями по фальсификации избирательных документов или документов референдума. По конструкции состав преступления - формальный. Преступление признается оконченным с момента совершения действия, описанного в диспозиции. Под фальсификацией понимается внесение в документы заведомо ложных данных или полное изготовление их с такими данными, способными исказить результаты выборов, референдума.

4. **Субъективная сторона** характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный осознает фактическое содержание совершаемых действий и желает их совершить.

5. **Субъект** рассматриваемого преступления - специальный. Им может быть член избирательной комиссии, комиссии референдума, уполномоченный представитель избирательного

объединения или блока, группы избирателей, инициативной группы или комиссии по проведению референдума, кандидат или его представитель.

6. По [ч. 2 данной статьи](#) ответственность наступает за фальсификацию, совершенную в соучастии, либо соединенную с подкупом, принуждением, применением насилия или угрозой его применения, с уничтожением имущества или угрозой его уничтожения, либо повлекшую существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества и государства. В этом случае состав преступления является формально-материальным. Между фальсификацией и причинением существенного нарушения прав и законных интересов необходимо установить наличие причинной связи. Кроме того, само понятие "существенное нарушение" носит весьма условный характер, является оценочным и требует взвешивать все объективные и субъективные факторы. Нуждаются в тщательном толковании и такие оценочные понятия, как подкуп, принуждение, насилие. Субъектами преступления, предусмотренного [ч. 2 данной статьи](#), являются физические, вменяемые лица, достигшие возраста 16 лет, действующие индивидуально или в соучастии.

По [ч. 3](#) ответственность наступает за незаконное изготовление, а равно хранение либо перевозку незаконно изготовленных избирательных бюллетеней, бюллетеней для голосования на референдуме, открепительных удостоверений. Субъект преступления в данном случае - физическое лицо, вменяемое, достигшее возраста 16 лет.

Статья 142.1. Фальсификация итогов голосования

Комментарий к [статье 142.1](#)

1. Непосредственный **объект преступления** представляет собой общественные отношения, лежащие в основе установленного порядка голосования и подведения его итогов при выборах различного уровня.

2. **Объективная сторона** преступления характеризуется совершением деяния в различных формах. Состав преступления по конструкции объективной стороны является формальным. Оно считается оконченным с момента выполнения любого из указанных в законе действий. Вновь законодатель, как представляется, попытался предусмотреть множество наказуемых действий, создав громоздкую, трудновоспринимаемую диспозицию.

3. **Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный осознает характер любого из совершаемых действий и желает действовать именно так. Мотив и цель на квалификацию не влияют.

4. **Субъект преступления**, по нашему мнению, исключительно специальный - физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет, принимающее активное участие в организации и проведении выборов или референдума, участвующее в подведении итогов голосования и в оформлении избирательных документов.

Статья 143. Нарушение правил охраны труда

Комментарий к [статье 143](#)

1. В соответствии со [ст. 37](#) Конституции Российской Федерации каждый имеет право свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию, а также право на труд в условиях, отвечающих требованиям безопасности и гигиены, на вознаграждение за труд без какой бы то ни было дискриминации и не ниже установленного определенным законом минимального размера оплаты труда, право на защиту от безработицы. В числе юридических гарантий права на труд и различных условий, связанных с ним, важное место отводится его уголовно-правовой охране. Диспозиция комментируемой [статьи](#) является бланкетной, и для признания состава преступления необходимо установить, какие конкретные правила были нарушены. При этом суд обязан сослаться на конкретные пункты соответствующих правил, нарушение которых повлекло причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью

человека.

Правила по технике безопасности, как и иные правила охраны труда, устанавливаются правительством, министерствами и ведомствами (как самостоятельно, так и по согласованию с профсоюзами). Нарушение правил техники безопасности может выразиться, например, в том, что не проведен инструктаж, не установлены различного рода ограждения; женщины или несовершеннолетние допущены к работам, которые в силу специальных правил охраны их труда им запрещено выполнять. Рассматриваемая норма **УК РФ** указывает на два непосредственных объекта посягательства. Основной непосредственный **объект** составляют общественные отношения, обеспечивающие правила охраны труда, в том числе и правила техники безопасности. Дополнительный непосредственный объект - здоровье человека или его жизнь. Потерпевшими могут быть как работники предприятия, так и иные лица, постоянная или временная деятельность которых связана с данным производством. Если же в результате нарушения правил охраны труда и техники безопасности вред причиняется здоровью иных граждан, то виновные в зависимости от характера преступных деяний несут уголовную ответственность по статьям о должностных преступлениях или преступлениях против личности.

2. **Объективная сторона** преступления представлена тремя обязательными признаками: деяние в форме нарушения (действие или бездействие) правил техники безопасности или иных правил охраны труда; наступившие последствия в виде тяжкого вреда здоровью человека; причинная связь между нарушением и наступившими последствиями. Состав преступления по конструкции - материальный. Вместе с тем он имеет специфику. Нарушение техники безопасности и других правил охраны труда, не повлекшее причинение указанных в законе последствий, не образует состава покушения, так как оно не входит в предмет уголовно-правового регулирования.

3. Уголовная ответственность, возложенная за нарушения правил техники безопасности или иных правил охраны труда на лиц, которые обязаны эти правила соблюдать, наступает независимо от формы собственности предприятий, на которых они работали.

Преступление считается оконченным с момента причинения тяжкого вреда здоровью человека. В каждом конкретном случае обязательным является проведение судебно-медицинской экспертизы для определения тяжести телесных повреждений.

4. **Субъективная сторона** преступления характеризуется неосторожным отношением виновного (в виде легкомыслия или небрежности) к причинению тяжкого вреда здоровью человека. Нарушение вышеуказанных правил может быть продиктовано различными мотивами: карьеризмом, недоброжелательностью, ленью, стремлением скрыть плохую организацию труда и т.д. На квалификацию преступления они не влияют.

Если будет доказано, что виновный имел умысел на наступление указанных последствий, речь должна идти об ответственности за умышленные преступления против жизни и здоровья человека. Вместе с тем в теории уголовного права высказана точка зрения о двойной форме вины в данном преступлении. На наш взгляд, в данном случае речь идет о неосторожном преступлении.

5. **Субъект данного преступления** - специальный. Им является лицо, на котором лежала обязанность по соблюдению правил безопасности и иных правил охраны труда на соответствующем участке работы или контролю за их выполнением.

6. В **ч. 2 ст. 143** предусмотрен один квалифицирующий признак - неосторожное причинение смерти человеку, которое должно находиться в причинной связи с нарушением правил охраны труда.

Статья 144. Воспрепятствование законной профессиональной деятельности журналистов

Комментарий к [статье 144](#)

1. **Статья 29** Конституции РФ провозглашает право каждого искать, получать, передавать, производить и распространять информацию любым законным способом. Это важнейшее

политическое право граждан имеет первостепенное значение для печати и других средств массовой информации. Ущемление их свободы влечет ответственность согласно законодательству Российской Федерации.

В комментируемой **статье** речь идет об опасности и наказуемости действий, препятствующих законной профессиональной деятельности журналистов.

2. Непосредственный **объект данного преступления** - свобода печати и других средств массовой информации. Под журналистом понимается лицо, занимающееся сбором, созданием, редактированием или подготовкой материалов для средства массовой информации, связанное с ним трудовыми или иными договорными отношениями либо занимающееся такой деятельностью по его уполномочию.

Под средствами массовой информации понимаются газеты, журналы, теле- и радиопрограммы, кинодокументалистика, иные формы публичного распространения массовой информации.

3. **Объективная сторона** преступления выражается в действии (бездействии), характеризующемся: а) в воспрепятствовании законной профессиональной деятельности журналистов; б) в принуждении их распространять определенную информацию; в) в принуждении к отказу распространять определенную информацию.

Под воспрепятствованием законной профессиональной деятельности журналистов понимается противодействие со стороны различных лиц: установление цензуры; вмешательство в деятельность и нарушение профессиональной самостоятельности редакции; незаконное прекращение или приостановка деятельности средства массовой информации; нарушение права редакции на запрос и получение информации; незаконное изъятие, а равно уничтожение тиража или его части; ограничения на контакты с журналистом и передачу ему информации, за исключением сведений, составляющих государственную, коммерческую или иную специально охраняемую законом тайну. Принуждение журналистов распространять или, наоборот, не распространять информацию может выражаться в шантаже, обещаниях продвинуть по службе либо, наоборот, угрозах затормозить такое продвижение и т.д.

4. Состав данного преступления формальный: оно считается оконченным с момента совершения одного из указанных действий независимо от последствий, т.е. независимо от того, удалось ли виновному фактически принудить журналиста распространять (или не распространять) информацию в интересах виновного, а также независимо от наступления иных последствий.

5. **Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что своими действиями пытается воспрепятствовать законной профессиональной деятельности журналиста, и желает совершить эти действия. Мотивы могут иметь как личный, так и иной характер (ложно понятые служебные интересы, политические симпатии или антипатии, сочувствие лицам, заинтересованным в распространении либо, наоборот, в нераспространении данной информации и т.д.). На квалификацию деяния они не влияют.

6. **Субъектом преступления**, предусмотренного **ч. 1 комментируемой статьи**, является лицо, достигшее 16-летнего возраста. Если лицо действовало от имени какого-то органа, учреждения и организации, оно несет лишь персональную ответственность за свои действия независимо от административной или иной ответственности данной организации.

7. **Часть 2 ст. 144** устанавливает повышенную уголовную ответственность, если преступление совершено с использованием виновным своего служебного положения. Под использованием служебного положения следует понимать использование возможностей, вытекающих из должностного статуса виновного, а также служебных связей и действий, выходящих за рамки непосредственных служебных полномочий, т.е. их превышение (например, руководитель учреждения или предприятия издает приказ не допускать журналистов на территорию соответствующего учреждения или предприятия).

Статья 145. Необоснованный отказ в приеме на работу или необоснованное увольнение беременной женщины или женщины, имеющей детей в возрасте до трех лет

Комментарий к [статье 145](#)

1. Непосредственный **объект рассматриваемого преступления** - общественные отношения, обеспечивающие право на труд беременной женщины и женщины, имеющей детей в возрасте до трех лет.

2. **Объективная сторона** преступления характеризуется деянием (действием или бездействием) в следующих формах: а) необоснованный отказ в приеме на работу или необоснованное увольнение беременной женщины; б) необоснованный отказ в приеме на работу или необоснованное увольнение с работы женщины, имеющей детей в возрасте до трех лет. Необоснованными следует считать незаконные действия, противоречащие трудовому законодательству, которые фактически нарушают равноправие граждан по признаку пола. Состав данного преступления - формальный, т.е. деяние считается преступным независимо от наступления каких-либо вредных последствий и признается оконченным в момент совершения противоправных действий.

3. Это специальный состав по отношению к составу преступления, предусмотренному [ст. 136 УК](#). Преступление считается оконченным в момент отказа или при издании приказа об увольнении. Срок беременности значения не имеет, но виновный должен точно знать то, что женщина беременна.

4. Преступление может быть совершено только с прямым умыслом. **Субъект** осознает, что необоснованно (незаконно) отказывает в приеме на работу или увольняет с работы женщину, которая заведомо для него находится в состоянии беременности или имеет детей в возрасте до трех лет, и желает именно так действовать. Обязательным признаком является мотив, указанный в законе, - нежелание иметь на работе беременную женщину или мать, имеющую детей в возрасте до трех лет.

5. **Субъект преступления** только специальный - либо должностное лицо, пользующееся правом приема на работу или увольнения, либо лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации. Если в действиях указанных лиц будут установлены корыстные мотивы или иная личная заинтересованность, то налицо идеальная совокупность преступлений ([ст. ст. 145 и 201](#) или [285 УК](#)).

Статья 145.1. Невыплата заработной платы, пенсий, стипендий, пособий и иных выплат

Комментарий к [статье 145.1](#)

1. **Объектом** посягательства по данному составу преступления являются общественные отношения в сфере выплаты гражданам вознаграждения за труд и иных обязательных выплат. Предмет преступления - зарплата, пенсии, стипендии, пособия и иные выплаты. Заработная плата, часть национального дохода, поступающая в индивидуальное потребление наемных работников. Номинальная заработная плата - сумма денежных средств, полученных работником за выполнение работы в течение определенного периода времени, реальная заработная плата - то количество товаров и услуг, которые можно за него приобрести. В зависимости от специфики труда применяют повременную, сдельную системы заработной платы. Пенсия - денежное обеспечение, полученное гражданами из пенсионных, страховых или иных фондов по окончании работы, при достижении определенного возраста, по инвалидности и в некоторых иных случаях. Государство гарантирует социальную защищенность пенсионеров, в том числе путем регулярного пересмотра размеров пенсии по мере изменения стоимости жизни. Стипендия (плата) предполагает денежное пособие, регулярно выдаваемое обучающимся на дневных отделениях (факультетах) различных государственных учебных заведений.

2. В [ч. 1 данной статьи](#) ответственность предусмотрена за частичную невыплату свыше трех месяцев заработной платы, пенсий, стипендий, пособий и иных установленных законом выплат.

Объективная сторона преступления выражается в бездействии. При этом размер частичной невыплаты определен законодателем в [примечании к данной статье](#) и составляет осуществление платежа в размере менее половины подлежащей выплате суммы. Состав преступления формальный, оно считается оконченным при незаконном бездействии субъекта по истечении трех месяцев со дня возникновения обязанности по осуществлению соответствующих выплат. **Субъективная** сторона характеризуется виной в форме прямого умысла, а также корыстной целью или иными мотивами личного свойства. **Субъект** преступления специальный: руководитель организации или работодатель - физическое лицо, либо руководитель филиала, представительства или иного обособленного структурного подразделения организации. Речь идет как о должностных лицах, так и о субъектах, выполняющих управленческие функции в коммерческой организации. Данное обстоятельство позволяет говорить о необходимости дополнительной квалификации действий виновного соответственно по [ст. ст. 201, 285](#) или [286](#) УК. Вместе с тем необходимо, на наш взгляд, дополнительное толкование по такому субъекту, как работодатель, который не всегда может распоряжаться денежными средствами организаций и предприятий. Закон также ничего не говорит о таких субъектах, как и.о. руководителя и т.п.

3. [Часть 2 данной статьи](#) предусматривает ответственность за деяние в виде альтернативно совершаемых действий: полную невыплату свыше двух месяцев заработной платы, пенсий, стипендий, пособий и иных установленных законом выплат или выплату заработной платы свыше двух месяцев в размере ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда. В соответствии с законодательством минимальный размер оплаты труда с 1 января 2013 г. установлен в сумме 5205 рублей в месяц. Субъективные признаки в этом деянии совпадают с деянием, ответственность за которое установлена в [ч. 1 данной статьи](#).

4. Квалифицированный состав ([ч. 3](#)) предусматривает ответственность за вышеуказанные деяния, повлекшие тяжкие последствия. Признание последствий тяжкими - прерогатива суда, но речь, возможно, идет о таких последствиях, как самоубийство, причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего, болезнь близких и т.п. В каждом конкретном случае важно установить наличие причинной связи между деянием и наступившими последствиями.

Статья 146. Нарушение авторских и смежных прав

Комментарий к [статье 146](#)

1. [Статья 44](#) Конституции Российской Федерации гарантирует каждому свободу литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества. Интеллектуальная собственность охраняется законом. Речь идет об охране законом результатов творческой деятельности человека в любой сфере. Это объекты авторского права, которые существуют в реальном мире на различных носителях (видеоматериалы, аудиозаписи, бумажные и т.п.).

2. Диспозиция комментируемой [статьи](#) бланкетная и предполагает знание части четвертой Гражданского [кодекса](#) РФ, нормы которой вступили в силу с 1 января 2008 г. и регулируют отношения в сфере авторского права и смежных прав. Для правильного применения норм уголовного закона следует учитывать разъяснения Пленума Верховного Суда РФ, данные в [Постановлении](#) от 26 апреля 2007 г. N 14 "О практике рассмотрения судами уголовных дел о нарушении авторских, смежных, изобретательских и патентных прав, а также о незаконном использовании товарного знака" (Российская газета. 2007. 5 мая). Но вопрос об ответственности будет решаться в соответствии с законодательством, действовавшим на момент создания произведения.

3. Основной непосредственный **объект преступления** - интеллектуальная собственность, авторские или смежные права, под которыми понимаются права авторов и лиц, обладающих смежными правами (артисты - исполнители, организаторы эфирного вещания и звукозаписи и т.п.). Дополнительным непосредственным **объектом** выступают имущественные интересы авторов или иных правообладателей.

Предмет данного преступления - чужое произведение (литературное, художественное,

научное, техническое) или воспроизведенное исполнителем и другие продукты творчества.

4. **Объективная сторона** по ч. 1 ст. 146 УК характеризуется деянием в форме плагиата (присвоение авторства), последствиями в виде крупного ущерба и причинной связью между деянием и последствиями. Состав преступления в данном случае материальный. Оно считается оконченным с момента причинения крупного ущерба, размер которого законодательно не определен и решается судом с учетом всех объективных и субъективных факторов.

Присвоение авторства на чужое произведение (плагиат) может выражаться в использовании чужого произведения как составной части собственного без ссылки на авторство другого лица, в опубликовании (издании) совместно с соавторами созданного произведения только под своим именем и т.п.

5. По ч. 2 ст. 146 УК ответственность наступает за незаконное использование объектов авторского права или смежных прав, приобретение, хранение, перевозку контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта, в крупном размере. Незаконное использование состоит в: воспроизведении, распространении, демонстрации, оглашении вопреки закону чужого произведения без согласия подлинного автора, в том числе без выплаты ему (полностью или частично) гонорара; противозаконной публикации произведения с внесенными в него без согласия автора изменениями, дополнениями или сокращениями; противоречащем закону переиздании произведения без согласия автора; снятии с произведений копий, репродукций, тиражировании, публичном исполнении и т.д. Состав преступления в этом случае приобретает конструкцию формального, в котором для признания преступления оконченным не требуется наступление реальных последствий. Крупный и особо крупный размеры от незаконных действий с объектами авторского права законодательно определены в [примечании к данной статье](#) и обладают определенной спецификой: крупным размером признается стоимость экземпляров произведений или фонограмм либо стоимость прав на использование объектов авторского права и смежных прав, превышающая 100000 руб., особо крупным - соответственно один миллион руб.

6. **Субъективная сторона** преступления по ч. 1 характеризуется прямым или косвенным умыслом. Виновный осознает общественную опасность незаконного использования объектов авторского права или смежных прав, а равно присвоение авторства, предвидит возможность или неизбежность причинения в результате этого крупного ущерба потерпевшему и желает либо сознательно допускает причинение ущерба или относится к происходящему безразлично. В ч. ч. 2 и 3 речь идет только о прямом умысле, так как состав является формальным.

7. В ч. 3 ст. 146 предусмотрены три квалифицирующих признака: совершение преступления группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, в особо крупном размере или лицом с использованием своего служебного положения.

Статья 147. Нарушение изобретательских и патентных прав

Комментарий к [статье 147](#)

1. Данная [статья](#) направлена на реализацию конституционного положения об охране интеллектуальной собственности (ст. 44 Конституции РФ).

Диспозиция [статьи](#) является бланкетной и также предполагает изучение норм части четвертой Гражданского кодекса РФ. Для правильного применения норм уголовного закона следует учитывать разъяснения Пленума Верховного Суда РФ, данные в [Постановлении](#) от 26 апреля 2007 г. N 14 "О практике рассмотрения судами уголовных дел о нарушении авторских, смежных, изобретательских и патентных прав, а также о незаконном использовании товарного знака" (Российская газета. 2007. 5 мая). Но вопрос об ответственности будет решаться в соответствии с законодательством, действовавшим на момент создания произведения.

Непосредственный **объект данного преступления** - общественные отношения, обеспечивающие изобретательские и патентные права.

Предметом преступления является изобретение, полезная модель или промышленный образец. Под изобретением имеется в виду решение технической задачи, отличающейся существенной новизной и дающее положительный эффект. Полезная модель представляет собой конструктивное выполнение средств производства и предметов потребления, а также их составных частей. Промышленный образец - это художественно-конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид. Право на изобретение и промышленный образец подтверждает патент, а на полезную модель - свидетельство.

2. **Объективная сторона** характеризуется деянием в различных формах, преступными последствиями и причинной связью между ними. Наказуемыми признаны такие деяния, как: а) незаконное использование изобретения, полезной модели или промышленного образца; б) разглашение без согласия автора или заявителя сущности изобретения, полезной модели или промышленного образца до официальной публикации сведений о них; в) присвоение авторства; г) принуждение к соавторству. Преступные последствия характеризуются причинением крупного ущерба, размер которого законодательно не определен, каждый раз его оценивают правоприменительные органы, а окончательное решение принимает суд. Разглашение без согласия автора или заявителя сущности изобретения, полезной модели, промышленного образца до официальной публикации сведений о них - это огласка содержания ключевых деталей перечисленных предметов, в частности, в средствах массовой информации или путем иного публичного рассмотрения.

3. Состав преступления - материальный. Преступление считается оконченным с момента причинения крупного ущерба изобретательским или патентным правам.

4. **Субъективная сторона** характеризуется умышленной виной. Мотив и цель не влияют на квалификацию. Виновный осознает общественную опасность совершенного действия, предвидит возможность или неизбежность причинения крупного ущерба и желает либо сознательно допускает его причинение или относится к этому безразлично.

5. **Субъект преступления** - вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

6. Квалифицированный состав преступления характеризуется его совершением в соучастии (группой лиц по предварительному сговору или организованной группой).

Статья 148. Воспрепятствование осуществлению права на свободу совести и вероисповеданий

Комментарий к [статье 148](#)

1. Конституция Российской Федерации в [ст. 28](#) гарантирует каждому человеку свободу совести, вероисповедания, включая право исповедовать индивидуально или совместно с другими любую религию или не исповедовать никакой, свободно выбирать, иметь и распространять религиозные и иные убеждения и действовать в соответствии с ними. Среди личных конституционных свобод граждан свобода совести занимает важное место. Поэтому законодатель взял под уголовно-правовую защиту и это право. Преступным и наказуемым объявлено незаконное воспрепятствование деятельности религиозных организаций или совершению религиозных обрядов.

2. Непосредственный **объект преступления** - свобода совести и вероисповедания.

3. **Объективная сторона** преступления характеризуется активными действиями - незаконным воспрепятствованием деятельности религиозных организаций или совершению религиозных обрядов. Подобные действия уголовно наказуемы только при условии, если они препятствуют такой деятельности религиозных организаций, которая осуществляется в рамках соответствующего закона, и лишь такому совершению религиозных обрядов, которые не нарушают общественный порядок и не сопровождаются посягательствами на права и свободы граждан. Это может выражаться в незаконном запрете проведения религиозного обряда, закрытии церкви, мечети, синагоги, молельного дома, деятельности религиозной организации, секты,

общества и т.д. Иные случаи воспрепятствования реализации права на свободу совести и вероисповедания влекут применение мер административного воздействия в соответствии с Кодексом об административных правонарушениях (ст. 19.3).

4. Состав преступления по конструкции формальный. Оно признается оконченным с момента воспрепятствования вышеуказанной деятельности независимо от того, удалось ли помешать гражданину в реализации его права на свободу совести и вероисповедания или нет. При этом, как нам представляется, законодатель допустил неточность, указав о воспрепятствовании деятельности религиозных организаций или совершению религиозных обрядов. Конституционное право по осуществлению права на свободу совести и вероисповеданий гарантировано не организации, а человеку, гражданину, о котором и надо было указать в содержании диспозиции данной статьи.

5. **Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Виновный осознает общественно опасный характер своих действий и желает их совершить. Цель и мотив преступления не влияют на его квалификацию.

6. **Субъектом** данного преступления может быть вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста. Если указанное преступление совершает должностное лицо с использованием своего служебного положения, то оно несет уголовную ответственность по совокупности преступлений (ст. ст. 148 и 285 или 286 УК).

Статья 149. Воспрепятствование проведению собрания, митинга, демонстрации, шествия, пикетирования или участию в них

Комментарий к статье 149

1. В соответствии со ст. 31 Конституции РФ граждане Российской Федерации имеют право собираться мирно, без оружия, проводить собрания, митинги и демонстрации, шествия и пикетирования. В последние годы в результате демократизации нашего общества указанные мероприятия стали массовым явлением.

2. Диспозиция статьи носит бланкетный характер и предполагает изучение законодательства о проведении собраний и митингов, демонстраций и пикетов. В частности, необходимо знание норм Федерального закона от 19.06.2004 N 54-ФЗ "О собраниях, митингах, демонстрациях, шествиях и пикетированиях" (в ред. от 08.06.2012). В данном преступлении имеется два непосредственных объекта.

Основной непосредственный объект - право граждан на проведение собраний, митингов, демонстраций, шествий, пикетирования и на участие в них.

Дополнительный объект - здоровье, телесная неприкосновенность или свобода личности; при угрозе физическим насилием - безопасность этих благ личности, а также жизни; при совершении деяния должностным лицом - законная деятельность государственных органов, учреждений, организаций.

3. **Объективную сторону** преступления составляют действия по воспрепятствованию, совершенные различным способом. Воспрепятствование митингам, собраниям и т.д. может проявиться, например, в незаконном запрете должностным лицом проводить указанные мероприятия, незаконном распоряжении выставить заслоны демонстрации или шествию из работников милиции, незаконном отказе предоставить помещение для собрания либо в незаконном нарушении установленного порядка проведения этих мероприятий (например, запрещение митинга, проводимого с уведомлением об этом органа исполнительной власти, вмешательство в организацию того или иного мероприятия и т.д.).

Под собранием следует понимать проходящее в публичных местах слушание и обсуждение позиций, требований с целью их одобрения.

Митинг - это массовое собрание граждан, чаще сторонников определенных политических идей, направлений с целью публичной поддержки действия определенных лиц и организаций, событий общественно-политической жизни и т.д.

Под демонстрацией понимается публичное выражение группой лиц общественно-политических мнений или требований с использованием во время массового шествия плакатов, транспарантов и иных наглядных средств или скандирование лозунгов.

К уличным шествиям следует отнести движение участников публичной демонстрации по улицам, площадям города или иного населенного пункта.

Пикетирование - это наглядная демонстрация группой граждан своих настроений без шествия, как правило, организуемая у правительственных зданий, законодательных органов и т.д.

Принуждение к участию в собраниях, митингах, демонстрациях и т.д. представляет собой вовлечение людей в данные мероприятия с помощью обмана, каких-либо обещаний, угроз и т.д. Это принуждение может выражаться и в физическом воздействии (побои, причинение телесных повреждений, незаконное лишение свободы и т.д.).

4. По конструкции состав данного преступления имеет формальный характер. Оконченным оно считается с момента совершения указанных в законе действий.

5. **Субъективная сторона** характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный осознает, что незаконно использует свое служебное положение либо применяет насилие или угрожает его применением, и желает совершить указанные деяния.

6. **Субъект преступления** специальный - должностное лицо (понятие дается в [примечании к ст. 285 УК РФ](#)), осуществляющее незаконные действия с использованием своего служебного положения либо с применением насилия или с угрозой его применения.

Глава 20. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ СЕМЬИ И НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

Статья 150. Вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления

Комментарий к [статье 150](#)

1. Общественная опасность преступления заключается в пагубном воздействии взрослого лица на неокрепшую психику несовершеннолетнего. Поэтому непосредственным **объектом преступления** является нормальное физическое и нравственное воспитание и развитие несовершеннолетнего.

2. Потерпевшим признается лишь несовершеннолетний. Квалификация по данной [статье](#) будет правильной в том случае, если несовершеннолетний достиг возраста, с которого по закону наступает уголовная ответственность. В противном случае действия взрослого должны квалифицироваться по совокупности [ст. 150 УК](#) и статьи, предусматривающей ответственность за фактически совершенное подростком общественно опасное деяние (посредственное исполнение) (см. [п. 42](#) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 01.02.2011 N 1 "О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних").

3. **Объективная сторона** преступления заключается в вовлечении несовершеннолетнего в преступную деятельность путем обещаний, обмана, угроз или иным способом. Под вовлечением следует понимать действия, направленные на возбуждение у несовершеннолетнего желания, стремления, решимости участвовать в совершении преступления в качестве исполнителя (соисполнителя), пособника и т.п. При этом способы вовлечения предполагают различные действия, связанные с применением физического насилия или психического воздействия. Вовлечение путем обещаний означает принятие каких-либо обязательств по отношению к несовершеннолетнему (например, обещание простить долг, подарить ценную вещь и т.п.).

Обманом признается умышленное искажение или сокрытие истины с целью ввести несовершеннолетнего в заблуждение. Содержание обмана могут составлять сведения о фактических обстоятельствах преступления либо о наказании за его совершение. По форме это может быть словесный обман (в виде устного или письменного сообщения) и обман действием (поступки виновного, вводящие в заблуждение потерпевшего). Угрозы означают психическое насилие и выражаются в запугивании, обещании причинить несовершеннолетнему неприятности. В **ч. 1 статьи** угроза носит ненасильственный характер (например, угроза разглашения сведений, правдивых или ложных и т.п.). Угроза высказывается различными способами (устно, письменно, по телефону, телеграфу, жестами и т.п.) как самому потерпевшему непосредственно, так и через третьих лиц.

Уголовно наказуемой считается угроза, если имелись основания опасаться ее осуществления. Это означает, что угроза должна быть реальной, способной устроить. При этом необходимо учитывать как объективные, так и субъективные обстоятельства конкретного дела в их совокупности. Угроза распространения позорящих сведений может сопровождаться конкретными действиями, например, демонстрацией компрометирующих потерпевшего документов, фото-, видеоматериалов и т.д.

Под иным способом понимается любое иное психическое воздействие виновного на несовершеннолетнего с целью вовлечения его в совершение преступления (например, неоднократное предложение, убеждение, внушение, возбуждение низменных желаний, постановка в материальную зависимость и т.п.).

4. Уголовной ответственности по **ч. ч. 1 - 3** подлежат лишь действия виновного, направленные на вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления небольшой или средней тяжести. О понятии преступления небольшой или средней тяжести см. [комментарий к ст. 15 УК](#).

5. Вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления - формальный состав, т.е. преступление признается оконченным с момента совершения указанного в диспозиции **статьи** действия, независимо от того, совершил ли несовершеннолетний какое-либо преступление.

6. Если у несовершеннолетнего, несмотря на воздействие взрослого, не возникло решимости совершить преступление, то действия виновного подлежат квалификации как покушение на совершение данного преступления с обязательной ссылкой на **ч. 3 ст. 30 УК**.

Для наличия состава преступления предшествующее этому поведение несовершеннолетнего значения не имеет (ранее совершал преступления, употреблял спиртные напитки, одурманивающие вещества и т.п.).

7. **Субъективная сторона** преступления выражается в форме прямого умысла, когда виновное лицо сознает, что вовлекает в совершение преступления несовершеннолетнего, и желает эти действия совершить. Лицо подлежит уголовной ответственности как в случае его осведомленности о несовершеннолетии вовлекаемого лица, так и тогда, когда по обстоятельствам дела виновный мог и должен был предвидеть это. Мотивы и цели квалифицирующего значения не имеют, хотя могут выражаться в виде мести, зависти, корысти, иных низменных или личных побуждений и т.п.

8. **Субъектом** данного преступления может быть только физическое, вменяемое лицо, достигшее на день его совершения 18-летнего возраста. О порядке установления точного возраста см. [комментарий к ст. 20 УК](#) и разъяснения Пленума Верховного Суда РФ от 01.02.2011 **N 1** "О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних".

9. Для квалификации преступления по **ч. 2 ст. 150 УК** необходимо, чтобы виновный был признан родителем, педагогом либо иным лицом, на которое законом возложены обязанности по воспитанию несовершеннолетнего. Таким образом, квалифицированный состав характеризует признаки специального субъекта преступления. Его характерной особенностью является

установленная законом обязанность лица по воспитанию в отношении вовлекаемого в совершение преступления несовершеннолетнего. Данное обстоятельство, несомненно, повышает общественную опасность рассматриваемого преступления. Родителем является лицо, признанное таковым по рождению или по закону, т.е. записанное отцом или матерью ребенка в книге записей рождения. Педагогом является лицо, занимающее соответствующую должность в государственном или негосударственном образовательном или воспитательном учреждении (учитель; преподаватель ПТУ, техникума, вуза; воспитатель детского дома и т.п.).

В качестве иных лиц могут быть признаны опекуны (попечители), приемные родители и т.п. Определяющим для таких лиц является закрепление в законе функции воспитания несовершеннолетнего.

10. [Часть 3 настоящей статьи](#) устанавливает уголовную ответственность за действия, предусмотренные [ч. ч. 1 или 2 настоящей статьи](#), совершенные с применением насилия или с угрозой его применения. Применение насилия означает любые способы физического воздействия на подростка с целью склонить его к совершению преступления. Если в результате этого здоровью несовершеннолетнего был причинен тяжкий вред или наступила его смерть, действия виновного подлежат квалификации по совокупности преступлений, предусмотренных [ч. 3 ст. 150 УК](#) и [ч. 1 ст. 105 УК](#) или [ч. 1 ст. 111 УК](#). Нанесение побоев, истязание, причинение легкого или средней тяжести вреда здоровью несовершеннолетнему дополнительной квалификации по соответствующим статьям [УК](#) не требуют. Угроза применения насилия представляет собой психическое насилие и выражается в обещании применить к потерпевшему физическое воздействие с целью вовлечь его в совершение преступления (намерения убить, причинить вред здоровью различной тяжести). О форме высказывания угрозы см. комментарий к ст. 150 УК ([п. 3](#)).

11. Вовлечение несовершеннолетнего в преступную группу означает возбуждение у него решимости участвовать в совершении преступления в группе лиц по предварительному сговору или без такового, организованной группе, преступном сообществе в качестве исполнителя (соисполнителя) либо пособника. О понятии преступной группы см. [комментарий к ст. 35 УК](#).

О понятии тяжкого или особо тяжкого преступления см. [комментарий к ст. 15 УК РФ](#).

О мотивах политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы см. [комментарий к ст. 63 УК](#).

Статья 151. Вовлечение несовершеннолетнего в совершение антиобщественных действий

Комментарий к [статье 151](#)

1. Непосредственным **объектом преступления** является нормальное физическое развитие и нравственное воспитание несовершеннолетнего.

2. **Объективная сторона** включает в себя вовлечение несовершеннолетнего в различные формы антиобщественного поведения: а) в систематическое употребление спиртных напитков; б) в систематическое употребление одурманивающих веществ; в) в занятие бродяжничеством; г) в занятие попрошайничеством. О понятии вовлечения см. [комментарий к ст. 150 УК РФ](#).

3. Ответственность за вовлечение несовершеннолетнего в систематическое употребление спиртных напитков наступает за действия взрослого, выражающиеся в склонении подростка к систематическому (два и более раза) употреблению спиртосодержащих напитков. К их числу могут относиться и спиртные напитки домашней выработки (самогон, чача, арака, тутовая водка, брага и т.п.). Единичные случаи совместных выпивок с несовершеннолетним, доведения его до состояния опьянения подлежат административной ответственности. К веществам, влекущим одурманивание, могут быть отнесены: сильнодействующие, ядовитые вещества и средства, а также лекарственные препараты, не являющиеся наркотическими средствами, разрешенные к медицинскому применению, прием которых без медицинского разрешения может оказать одурманивающее влияние на человека; предметы хозяйственно-бытового назначения, в частности,

фосфорорганические соединения, растворители, пестициды, токсические вещества (например, ацетон, карбофос, уайт-спирит и т.п.), потребление которых может вызвать одурманивание.

Под вовлечением несовершеннолетнего в занятие бродяжничеством понимается умышленное его склонение различными способами к скитанию без постоянного места жительства, из одного населенного пункта в другой либо в пределах одного города (района) и т.п., из одного места в другое, проживанию на нетрудовые доходы, уклонению от общественно полезного труда.

Вовлечение несовершеннолетнего в занятие попрошайничеством означает возбуждение у него различными способами стремления выпрашивать деньги, продукты питания, предметы одежды и иные материальные ценности у посторонних лиц. Как правило, данные действия совершаются взрослыми для ведения паразитического образа жизни за счет средств, добытых несовершеннолетним.

Вовлечение несовершеннолетнего в совершение антиобщественных действий - формальный состав. Преступление считается оконченным с момента совершения одного из указанных в [ст. 151 УК](#) действий.

4. К уголовной ответственности по [ст. 151 УК](#) может быть привлечено только физическое, вменяемое лицо, достигшее к моменту совершения преступления 18-летнего возраста.

5. **Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом, т.е. виновное лицо осознает, что вовлекает несовершеннолетнего в систематическое употребление спиртных напитков, одурманивающих веществ, в занятие бродяжничеством или попрошайничеством, и желает эти действия совершать.

6. [Часть 2 ст. 151 УК](#) в качестве **субъекта** предусматривает ответственность родителей, педагогов или иных лиц, на которых законом возложены обязанности по воспитанию несовершеннолетнего (см. [комментарий к ст. 150 УК](#)).

7. О понятии насилия или угрозы его применения как признака вовлечения несовершеннолетнего в совершение антиобщественных действий ([ч. 3 ст. 151](#)) см. [комментарий к ст. 150 УК РФ](#).

8. В [примечании к комментируемой статье](#) законодатель впервые установил положение, дающее возможность правоприменителю не привлекать к уголовной ответственности родителей за вовлечение в занятие бродяжничеством своего ребенка, если такие действия явились следствием стечения тяжелых жизненных обстоятельств, вызванных утратой источника средств существования или отсутствием места жительства. Речь идет о различных ситуациях, при которых бродяжничество для родителя со своим ребенком стало единственным источником существования.

Статья 151.1. Розничная продажа несовершеннолетним алкогольной продукции

Комментарий к [статье 151.1](#)

Диспозиция данной [статьи](#) носит бланкетный характер. Для решения вопроса о привлечении виновного к уголовной ответственности следует обратиться к нормам Федеральных законов Российской Федерации: от 22 ноября 1995 года [N 171-ФЗ](#) "О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции" и от 18 июля 2011 г. [N 218-ФЗ](#) "О внесении изменений в Федеральный закон "О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции" и отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившим силу Федерального закона "Об ограничениях розничной продажи и потребления (распития) пива и напитков, изготавливаемых на его основе", который вступил в силу 22 июля 2011 г. Нормы этих Законов уточняют предмет преступления - алкогольную продукцию.

Законодатель в данной [статье](#) вернулся к административной преюдиции. Неоднократность

предполагает совершение деяния во второй раз после привлечения к административной ответственности, но при условии привлечения к административной ответственности в первый раз в течение ста восьмидесяти дней. Алгоритм уголовной ответственности связан не с самим составом преступления, а с понятием неоднократности, от которого законодатель не так давно решительно отказывался.

Объектом данного преступления следует признать общественные отношения, складывающиеся по поводу нравственного воспитания несовершеннолетних и их физического здоровья.

Объективная сторона характеризуется неоднократными действиями в форме продажи (совершение договора купли-продажи в розничной торговой сети алкогольной продукции). В соответствии с [примечанием к данной статье](#) наказуемой признается розничная продажа несовершеннолетнему алкогольной продукции, если это лицо ранее привлекалось к административной ответственности за аналогичное деяние в течение ста восьмидесяти дней. Таким образом, состав по конструкции является формальным, момент окончания преступления зависит от срока привлечения к административной ответственности за совершение деяния в первый раз.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный осознает опасность и противоправность своих действий, будучи уже привлеченным за это к административной ответственности, и желает вновь совершить акт продажи алкогольной продукции несовершеннолетнему. Как представляется, умысел виновного заведомо охватывает возраст покупателя.

Субъект преступления специальный - продавец розничной торговли, достигший, по нашему мнению, 18 лет.

Вместе с тем необходимо толкование отдельных признаков данного состава преступления, касающихся места совершения преступления, ответственности за посредничество в приобретении алкогольной продукции, давности привлечения к административной ответственности.

Статья 152. Утратила силу. - Федеральный [закон](#) от 08.12.2003 N 162-ФЗ.

Статья 153. Подмена ребенка

Комментарий к [статье 153](#)

1. Общественная опасность преступления заключается в лишении родителей права воспитывать **своего** ребенка.

2. **Объектом** являются семейные отношения в области получения несовершеннолетним воспитания, общения со **своими** родителями, а также интересы родителей в воспитании **своего** ребенка.

3. **Объективная сторона** состоит в действии - подмене ребенка. По смыслу данной [статьи](#) ребенком признается новорожденный, индивидуальные признаки и особенности которого по тем или иным причинам еще в полной мере не осознаются его родителями или законными представителями. Подмена ребенка - это замена одного новорожденного ребенка другим в родильном доме, доме ребенка либо в ситуации, когда мать младенца либо его родственники или законные представители не имеют возможности идентифицировать своего ребенка и обнаружить подмену (например, до первого кормления его матерью, при передаче его отцу или другим законным представителям в случае смерти матери и т.п.).

4. Состав преступления образует не только замена чужих детей, но и своего ребенка - чужим. Согласие родителей ребенка, данному лицу, осуществляющему подмену, не исключает в его действиях состава данного преступления, так как при этом игнорируется воля родителей либо законных представителей другого ребенка. Обмен собственными новорожденными детьми по

обоюдному согласию родителей [ст. 153](#) УК не охватывается.

5. Состав по конструкции - формальный, т.е. преступление считается оконченным в момент совершения действий, после которых идентифицировать ребенка его родителями или законными представителями невозможно (например, после внесения записи в книгу учета рождений родильного дома и т.п.).

6. **Субъективная сторона** - прямой умысел, т.е. лицо осознает, что заменяет одного новорожденного ребенка другим без согласия его родителей или законных представителей, и желает эти действия совершить. Обязательными признаками также признаны корыстные или иные низменные побуждения.

Под корыстными побуждениями понимается стремление виновного лица извлечь материальную выгоду за счет подмены ребенка (материальное вознаграждение от заинтересованных лиц, намерение возмездно распорядиться ребенком или каким-либо его органом и т.п.).

Низменные побуждения - это такие, которые грубо попирают нормы морали, нравственности, принятые в обществе, и свидетельствуют об особой изощренности виновного (месть, зависть, ревность, национальные, расовые мотивы, стремление использовать ребенка по своему усмотрению и т.п.).

7. **Субъект преступления** - физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста, которое фактически совершило подмену ребенка (медицинский работник родильного дома или дома ребенка, мать новорожденного и т.п.).

Статья 154. Незаконное усыновление (удочерение)

Комментарий к [статье 154](#)

1. Диспозиция [ст. 154](#) является бланкетной. Для признания в деянии лица наличия состава преступления необходимо установить, какие конкретные правила были нарушены. При этом суд обязан сослаться на конкретные пункты соответствующих нормативных правовых актов. Определенный порядок усыновления (удочерения), установления опеки (попечительства), передачи детей на воспитание в приемные семьи определяется Семейным кодексом РФ ([главы 19 - 21](#)), а также некоторыми нормативными актами. Например, [Положение](#) о деятельности органов и организаций иностранных государств по усыновлению (удочерению) детей на территории Российской Федерации и контроле за ее осуществлением (утверждено Постановлением Правительства РФ от 4 ноября 2006 г. N 654 (в ред. от 27.09.2011)); [Правила](#) передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществления контроля за условиями их жизни и воспитания в семье усыновителей на территории Российской Федерации (утверждены Постановлением Правительства РФ от 29 марта 2000 г. N 275) (в ред. от 12.05.2012).

2. Непосредственным **объектом преступления** являются семейные отношения, возникающие между усыновленным (удочеренной) и усыновителем (удочерителем), опекуном (попечителем) и подопечным, воспитанником и членами приемной семьи в части их нормального становления и развития.

3. **Объективная сторона** заключается в незаконных действиях по усыновлению (удочерению) детей, передаче их под опеку (попечительство), на воспитание в приемные семьи, совершенные неоднократно.

Под усыновлением (удочерением) понимается юридический акт, в силу которого между усыновленным (удочеренной) и их потомством и усыновителем (удочерителем) и его родственниками возникают такие же права и обязанности, как между родственниками по происхождению. Иначе говоря, усыновление (удочерение) означает принятие в семью чужих детей, которые утратили своих родителей (сироты) либо не могут ими воспитываться в силу болезни или по другим причинам (лишение родительских прав, отказ от воспитания ребенка и

т.п.).

Опека (попечительство), передача ребенка в приемную семью означают форму охраны личных и имущественных прав детей, лишившихся родителей.

Незаконными признаются действия по передаче на усыновление (удочерение), под опеку (попечительство), на воспитание в приемную семью детей, не подлежащих такой передаче. К ним относятся: лица, достигшие 18-летия; дети, у которых единственный родитель или оба живы и осуществляют свои родительские обязанности; дети, в отношении которых единственный родитель или оба не лишены родительских прав (ст. 69 Семейного кодекса РФ); дети, у которых единственный родитель или оба не признаны в установленном законом порядке недееспособными, безвестно отсутствующими или умершими (ст. ст. 29, 42, 45 Гражданского кодекса РФ); дети, у которых единственный родитель или оба родителя не дали письменного согласия на усыновление (удочерение). Это требование не относится к родителям, лишенным родительских прав, признанным в установленном законом порядке недееспособными, безвестно отсутствующими, уклоняющимися от участия в воспитании ребенка, если будет установлено, что они более шести месяцев не проживают совместно с ребенком и, несмотря на предупреждение органов опеки и попечительства, не принимают участия в его воспитании или содержании и не проявляют в отношении ребенка родительского внимания и заботы. Объективную сторону преступления также образуют действия по передаче детей лицам, не могущим быть усыновителями (удочерителями), опекунами (попечителями), воспитателями. К их числу относятся: лица, не достигшие совершеннолетия к моменту передачи им детей; признанные судом недееспособными или ограниченно дееспособными; лица, лишенные по суду родительских прав или ограниченные судом в родительских правах; отстраненные от обязанностей опекуна (попечителя) за ненадлежащее выполнение возложенных на них законом обязанностей; бывшие усыновители, если усыновление (удочерение) отменено судом по их вине; лица, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять родительские права (перечень заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить (удочерить) ребенка, принять его под опеку (попечительство), принять в семью, устанавливается Правительством Российской Федерации); лица, которые на момент установления усыновления не имеют дохода, обеспечивающего усыновляемому ребенку прожиточный минимум, установленный в субъекте Российской Федерации, на территории которого проживают усыновители (усыновитель); лица, не имеющие постоянного места жительства, а также жилого помещения, отвечающего установленным санитарным и техническим требованиям; лица, имеющие на момент установления усыновления судимость за умышленные преступления против жизни или здоровья граждан. Лица, не состоящие между собой в браке, не могут совместно усыновить одного и того же ребенка.

4. Под неоднократностью незаконных действий понимается совершение лицом незаконных действий более двух раз безотносительно к тому, было ли оно за них осуждено или нет. Данный признак характеризует определенную линию поведения виновного. Для наступления уголовной ответственности наличие последствий не обязательно, поскольку сам факт совершения действия считается оконченным преступлением. Следовательно, состав преступления по конструкции - формальный. В этом случае законодатель фактически говорит о самостоятельном составе преступления, которое совершается без учета корыстных побуждений. Главное условие - неоднократность действий виновного. Вместе с тем в данном случае налицо противоречие, связанное с тем, что неоднократность как вид множественности исключена из **Общей части** УК, а в этом составе является обязательным признаком.

5. Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный осознает, что неоднократно занимается незаконной деятельностью по усыновлению (удочерению) детей, передаче их под опеку (попечительство) или на воспитание в приемную семью, и желает эти действия совершить.

6. Самостоятельный состав преступления образуют указанные в законе действия, но совершаемые из корыстных побуждений (без учета признака неоднократности). Умысел виновного включает осознание того, что он желает незаконно обогатиться за счет совершения запрещенных действий.

7. **Субъектом преступления** является физическое, вменяемое лицо, на которое законом возложены обязанности по усыновлению (удочерению) детей, передаче их под опеку (попечительство), на воспитание в приемную семью (например, инспектор школ по охране детства районного, городского (без районного деления) отдела (управления) народного образования и т.п.).

8. Комментируемые действия следует отличать от подобных, предусмотренных в [ст. 5.37](#) Кодекса РФ об административных правонарушениях, в которой отсутствуют признаки - неоднократность и корыстные побуждения.

Статья 155. Разглашение тайны усыновления (удочерения)

Комментарий к [статье 155](#)

1. [Пункт 1 ст. 23](#) Конституции РФ закрепил право каждого гражданина на неприкосновенность семейной тайны. Сбор, хранение, использование и распространение информации о частной жизни лица без его согласия не допускаются ([п. 1 ст. 24](#) Конституции РФ). Гарантией соблюдения тайны усыновления (удочерения) является установленный [Семейным и Гражданским кодексами](#) РФ особый порядок сбора необходимых документов и принятия решения по делу, которое происходит в закрытом судебном заседании.

2. Общественная опасность преступления состоит в том, что ребенку и лицам, усыновившим (удочерившим) его, может быть нанесена тяжелая моральная травма.

3. Непосредственным **объектом преступления** являются семейные отношения в области охраны интересов усыновителей (удочерителей) и усыновленного (удочеренной) по обеспечению тайны появления конкретного ребенка у конкретных родителей. Именно эти интересы и охраняются уголовным законом.

4. Потерпевшими признаются, во-первых, потенциальные усыновители (удочерители), т.е. лица, подавшие заявление об усыновлении (удочерении) в орган управления образованием, во-вторых, лица, признанные в установленном законом порядке усыновителями (удочерителями), т.е. признанные родителями конкретного ребенка по закону, в-третьих, усыновленные (удочеренные), т.е. дети конкретных родителей, признанные таковыми по закону. Для признания усыновленного (удочеренной) потерпевшим его возраст (малолетние, несовершеннолетние, совершеннолетние) значения не имеет.

5. **Объективная сторона** заключается в разглашении тайны усыновления (удочерения) вопреки воле усыновителя. Разглашение тайны усыновления (удочерения) представляет собой активный волевой акт, совершаемый только действием. Оно может состоять в сообщении (предании огласке, оповещении, рассказе, демонстрации документов и т.п.) кому бы то ни было: родственникам, знакомым, самому усыновленному, посторонним лицам о реальных обстоятельствах появления конкретного ребенка у конкретных родителей. По форме такое сообщение может быть устным, письменным, анонимным и т.п.

6. Под действие настоящей [статьи](#) не подпадает сообщение другому лицу о факте усыновления (удочерения), носящее неконкретный характер, а именно без указания фамилии, имени, отчества, возраста и других сведений, касающихся как усыновителей (удочерителей), так и усыновленного (удочеренной), т.е. когда нет возможности идентифицировать полученные сведения с конкретными лицами. Кроме того, состав рассматриваемого преступления отсутствует, если разглашение факта усыновления (удочерения) связано с требованием признания его недействительным или отмены при условии, что эти требования заявлены в соответствующие официальные органы (суд, прокуратуру, органы внутренних дел, органы опеки и т.п.). В то же время названные органы обязаны обеспечить такое хранение полученных ими справок и документов, которое предотвратило бы возможность раскрыть тайну усыновления (удочерения).

7. Разглашение тайны усыновления (удочерения) считается уголовно наказуемым, если оно совершено помимо воли усыновителя. Под волей усыновителя понимается совместное

стремление, пожелание, требование супругов сохранить обстоятельства появления ребенка в их семье в тайне. Поэтому если один из супругов огласил тайну усыновления (удочерения) ребенка без согласия, разрешения другого супруга, то он может быть привлечен к уголовной ответственности.

8. Преступление считается оконченным независимо от наступления каких-либо общественно опасных последствий как для усыновителей (удочерителей), так и для усыновленного (удочеренной), поскольку в диспозиции [статьи](#) речь идет лишь о самом факте сообщения сведений кому бы то ни было об имевшем месте усыновлении (удочерении).

9. **С субъективной стороны** разглашение тайны усыновления (удочерения) совершается умышленно, т.е., распространяя сведения об обстоятельствах усыновления (удочерения), виновное лицо осознает, что тем самым нарушает тайну усыновления (удочерения), и желает эти действия совершить. При этом состав преступления образует только такое разглашение тайны усыновления (удочерения), которое осуществлено из корыстных или иных низменных побуждений.

10. Если угроза разглашения сведений об усыновлении (удочерении) связана с целью получения имущества потерпевших или права на это имущество или совершения других действий имущественного характера, то такие действия квалифицируются по [ст. 163](#) УК как вымогательство.

11. **Субъект преступления** в этом составе преступления специальный: физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста, наделенное законодателем рядом специфических черт. К субъектам относятся две категории граждан: во-первых, лица, обязанные хранить факт усыновления (удочерения) как служебную или профессиональную тайну (сотрудники, оформляющие усыновление (удочерение), работники органов внутренних дел, суда, прокуратуры и т.п.); во-вторых, иные лица, которым эти сведения стали известны (один из супругов-усыновителей (удочерителей), распространивший эти сведения без согласия другого супруга; близкие, друзья, родственники усыновителей (удочерителей); посторонние лица, которым стали известны сведения об усыновлении (удочерении)). В то же время сам усыновленный не может быть субъектом преступления, так как усыновление (удочерение) производится в его интересах.

12. Разглашение тайны усыновления (удочерения) должностным лицом, обязанным хранить факт усыновления (удочерения) как служебную или профессиональную тайну, из корыстных или иных низменных побуждений, повлекшее существенный вред (самоубийство потерпевших, психическое заболевание и т.п.), влечет ответственность по [ст. 285](#) УК.

Статья 156. Неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего

Комментарий к [статье 156](#)

1. Общественная опасность преступления заключается в том, что ребенок не может в полной мере воспользоваться всем комплексом прав воспитательного, образовательного, материального свойства, принадлежащих ему по закону.

Гарантии прав детей имеют конституционную основу. Так, в [п. 1 ст. 39](#) Конституции РФ закреплено положение об охране их прав в области социального обеспечения, [п. 4 ст. 43](#) закрепляет обязанность иных лиц, заменяющих родителей, по обеспечению получения детьми основного общего образования.

2. Непосредственным **объектом рассматриваемого преступления** выступают интересы несовершеннолетнего в получении нормального физического развития и нравственного воспитания. Потерпевшим признается лицо, не достигшее 18-летнего возраста, чьи интересы были нарушены.

3. **Объективная сторона** заключается в неисполнении или ненадлежащем исполнении виновным лицом обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего или осуществлению надзора за ним, если это деяние сопряжено с жестоким обращением.

Для привлечения к уголовной ответственности должно быть установлено: 1) какие конкретно обязанности были возложены в установленном порядке на данное лицо; 2) что именно из их числа не выполнено или выполнено ненадлежащим образом; 3) имело ли данное лицо реальную возможность (объективно или субъективно) для надлежащего исполнения возложенных обязанностей. К объективным факторам относятся, в первую очередь, внешние условия, создание которых не зависит от данного лица. К субъективным относятся личные особенности данного лица: опыт и квалификация, уровень образования, возможность обеспечить полный объем обязанностей и их должное качество и т.п.; 4) сопровождаются ли действия (бездействие) лица жестоким обращением с несовершеннолетним.

Выявление любого из объективных или субъективных факторов, свидетельствующих о фактической невозможности выполнения либо ненадлежащего выполнения обязанностей по воспитанию или осуществлению надзора за несовершеннолетним, и отсутствие признаков жестокого обращения с ним исключают уголовную ответственность по [ст. 156 УК РФ](#).

Неисполнение представляет собой несовершение действий по воспитанию несовершеннолетнего, принятие мер, которые виновное лицо должно было принимать в силу своих обязанностей. Нельзя вменять в вину неосуществление тех действий, которые не входили в обязанности привлекаемого к ответственности лица.

Ненадлежащим исполнением обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего считается нечеткое, нерадивое, формальное, несвоевременное, неправильное, неполное их осуществление.

Неисполнение и ненадлежащее исполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего может быть однократным и систематическим, т.е. характеризовать определенную линию поведения виновного.

Под жестоким обращением понимается определенная линия поведения виновного, выражающаяся как в его активных действиях в отношении несовершеннолетнего (лишение свободы, нанесение побоев, издевательства, избивание, истязание и т.п.), так и в бездействии (непредоставление пищи, одежды и т.п.), приносящих физическое или душевное страдание потерпевшему.

Если в результате жестокого обращения был причинен вред здоровью (умышленный легкий, средней тяжести или тяжкий), а также истязание, действия виновного подлежат дополнительной квалификации по совокупности преступлений, предусмотренных [ст. 156 УК](#) и соответствующими статьями [УК](#).

Побои, любое неосторожное причинение вреда здоровью несовершеннолетнего охватываются признаком "жестокое обращение" и дополнительной квалификации по соответствующим статьям [УК](#) не требуют.

4. Субъект преступления - специальный. Речь идет о вменяемом лице, достигшем 16-летнего возраста и являющемся родителем или иным лицом, на которое возложены обязанности по воспитанию несовершеннолетнего, а равно педагогом или другим работником образовательного, воспитательного, лечебного либо иного учреждения, обязанным осуществлять надзор за несовершеннолетним.

Под надзором понимается как непосредственный надзор за действиями несовершеннолетнего в данном конкретном случае, так и его воспитание вообще.

5. Неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего - умышленное преступление: виновный осознает, что путем жестокого обращения грубо нарушает обязанности по воспитанию несовершеннолетнего, и желает эти действия совершить.

6. Должностные лица образовательного, воспитательного, лечебного либо иного учреждения при превышении должностных полномочий подлежат ответственности по [ст. 286 УК](#).

7. Деяние, предусмотренное [ст. 156 УК](#), следует отличать от подобного, предусмотренного

административным законодательством (ст. 5.35 Кодекса РФ об административных правонарушениях), где возможность привлечения к административной ответственности не связывается с жестоким обращением.

Статья 157. Злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей

Комментарий к статье 157

1. Пункт 2 ст. 38 Конституции РФ закрепляет равное право и обязанность родителей по воспитанию и заботе о своих детях. Детство - особый этап в жизни человека, когда закладывается фундамент физического и психического здоровья человека. Во многом оно зависит и от материальной обеспеченности ребенка.

2. Непосредственным **объектом** выступают отвечающие требованиям закона отношения между родителями и детьми в части взаимного материального обеспечения. Потерпевшими признаются, во-первых, несовершеннолетние дети, имеющие по решению суда право на получение средств от своих (своего) родителей; во-вторых, нетрудоспособные дети, достигшие 18-летнего возраста, которым родители обязаны выплачивать средства по решению суда.

Происхождение ребенка подтверждается в установленном законом порядке. Таким порядком является регистрация рождения ребенка в органах записи актов гражданского состояния. Запись об этом производится в книге регистрации рождений, куда вносятся также сведения о родителях ребенка. Выданное свидетельство о рождении ребенка является доказательством его происхождения от указанных в нем лиц и в случае спора может быть исправлено лишь на основании решения суда.

Совершеннолетние дети являются нетрудоспособными, если они признаны инвалидами I, II, III групп и, кроме того, нуждаются в помощи, т.е. не получают пенсии или пособия от государства или от общественных организаций либо получаемые средства недостаточны для удовлетворения необходимых потребностей.

3. **Объективная сторона** содержит два вида преступного нарушения родителями своих обязанностей перед детьми: а) злостное уклонение от уплаты средств, установленных судом на содержание несовершеннолетних детей; б) злостное уклонение от уплаты установленных судом средств на содержание нетрудоспособных детей, достигших 18-летия. При этом для привлечения к уголовной ответственности виновного лица необходимо вступление в законную силу вынесенного судом решения о взыскании с родителя (родителей) средств на содержание детей (алиментов) с учетом размера заработка (дохода).

Под злостным уклонением от уплаты алиментов понимается противоправная деятельность виновного, заключающаяся в сокрытии им своего действительного заработка; в частой смене места работы с целью избежать удержаний по исполнительному листу; в уклонении с этой же целью от трудоустройства и т.п. Поэтому форма преступного поведения виновного лица может быть выражена как действием (например, отказ от трудоустройства на работу и т.п.), так и бездействием (например, непредоставление данных о реальных доходах и т.п.).

Злостность такого поведения предполагает не единичный факт уклонения от уплаты алиментов, а устойчивую, продолжительную линию поведения виновного лица. Наступлению уголовной ответственности предшествует гражданско-правовая. Так, в ч. 3 ст. 111 Семейного кодекса РФ закреплено положение о привлечении к ответственности в порядке, установленном законом, лица в случае несообщения им по неуважительной причине сведений о перемене места работы или жительства.

В соответствии с ч. 1 ст. 81 Семейного кодекса РФ взыскание алиментов в определенной части производится со всего заработка (дохода) родителя. Поэтому если виновный злостно уклоняется от уплаты алиментов в установленном судебным решением размере, то он подлежит уголовной ответственности по ст. 157 УК. Например, систематическое, продолжительное

сокрытие факта работы по совместительству признается в судебной практике формой уклонения от уплаты алиментов.

4. Не является преступлением, предусмотренным [ст. 157 УК](#), даже систематическое сокрытие лицом следующих выплат: выходного пособия при увольнении и сумм материальной помощи; единовременных премий, на которые не начисляются страховые взносы; премий, присуждаемых за выдающиеся работы в области науки, литературы и искусства; сумм единовременного вознаграждения за изобретения и рационализаторские предложения; компенсационных сумм при командировках и переводах в другую местность; полевого довольствия, надбавок к заработной плате и других сумм, выплачиваемых взамен суточных и квартирных; компенсационных сумм, выплачиваемых за амортизацию инструмента и износ одежды; стоимости бесплатно предоставленных квартир и коммунальных услуг; сумм, выплачиваемых за дополнительное питание, санаторно-курортное лечение, протезирование потерпевших и расходы по уходу за ними в случаях возмещения ущерба, причиненного увечьем либо иным повреждением здоровья; надбавок к пенсиям инвалидов первой группы на уход за ними; пособий по случаю рождения ребенка; государственных пособий на погребение, выплачиваемых по социальному страхованию; государственных пособий многодетным и одиноким матерям; пособий, выплачиваемых на несовершеннолетних детей в период розыска их родителей; компенсационных выплат за работу во вредных или экстремальных условиях, а также сумм, выплачиваемых гражданам, подвергшимся воздействию радиации вследствие катастроф или аварий на АЭС, и в иных установленных законом случаях.

5. В случае, когда виновное лицо с целью освободиться от уплаты средств на содержание ребенка убивает его, такие действия надлежит квалифицировать как умышленное убийство из корыстных побуждений ([п. "з" ч. 2 ст. 105 УК](#)). Если этому предшествовало злостное уклонение от уплаты алиментов, то действия такого лица подлежат квалификации по совокупности преступлений, предусмотренных [ч. 1 ст. 157 УК](#) и [п. "з" ч. 2 ст. 105 УК](#).

6. Уклонение от содержания совершеннолетних, но нетрудоспособных детей может выражаться как в отказе от предоставления необходимых материальных средств для обеспечения нормальных условий жизни сына или дочери, так и в отказе от необходимой заботы по уходу (например, по доставке пищи, медикаментов и т.п.). Следует учесть, что, устанавливая обязанность родителей по содержанию детей, [ст. 85 Семейного кодекса РФ](#) выделяет "нетрудоспособных совершеннолетних детей, нуждающихся в помощи".

7. Уголовная ответственность наступает, если родители не только были обязаны, но имели реальную возможность содержать своих совершеннолетних, но нетрудоспособных детей.

8. Рассматриваемое преступление является длящимся, т.е. совершается непрерывно в течение всего периода уклонения. Наступление общественно опасных последствий квалифицирующего значения не имеет. Момент окончания преступления связывается с последним днем уклонения, т.е. когда виновное лицо явилось с повинной в органы внутренних дел либо его обнаружили (в случае его розыска), либо днем совершеннолетия (приобретения трудоспособности) ребенка.

9. **Субъективная сторона** злостного уклонения от уплаты средств на содержание детей заключается в умышленной форме вины в виде прямого умысла: виновное лицо осознает, что злостно уклоняется от выплаты средств на содержание детей по решению суда, и желает эти действия совершить.

Мотивы и цели совершения преступления квалифицирующего значения не имеют.

10. **Субъектом** может быть только родитель, т.е. физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста и признанное по рождению или по закону родителем своего ребенка. Таким образом, уголовную ответственность могут нести только родители, в том числе и те, отцовство которых установлено в случаях, когда родители не состояли между собой в браке; родители, лишённые родительских прав; злостно уклоняющиеся от уплаты по решению суда средств на несовершеннолетних детей и разысканные после достижения ребенком, на которого присуждены

алименты, 18-летнего возраста. Согласно [п. "а" ч. 1 ст. 78 УК](#) лицо не может быть привлечено к уголовной ответственности за преступление, предусмотренное [ст. 157 УК](#), если прошло два года со дня достижения ребенком 18-летия и при этом течение срока давности не приостанавливалось; родители, чьи дети помещены в детское учреждение на полное государственное обеспечение.

11. Под детскими учреждениями понимаются дома ребенка и детские дома, в которые помещаются дети, чьи родители не выполняют своих обязанностей по их воспитанию. К ним относятся лишенные родительских прав, а также лица, у которых дети отобраны в связи с тем, что оставление их у родителей было опасно. Оба родителя обязаны в равной мере содержать своих детей. Поэтому средства на содержание детей, находящихся в таких учреждениях, взыскиваются как с отца, так и с матери.

12. Фактический воспитатель, который не является родителем, не может быть субъектом преступления, предусмотренного [ст. 157 УК](#).

13. [Часть 2 рассматриваемой статьи](#) предусматривает уголовную ответственность за злостное уклонение совершеннолетних, трудоспособных детей от уплаты по решению суда средств на содержание нетрудоспособных родителей.

В соответствии со [ст. 87 Семейного кодекса РФ](#) трудоспособные совершеннолетние дети обязаны содержать своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей и заботиться о них. Злостное уклонение от этой обязанности является уголовно наказуемым в случае невыполнения решения суда по уплате средств на содержание нетрудоспособных родителей.

Злостность уклонения по своим объективным свойствам является признаком, аналогичным предусмотренному в [ч. 1](#). Субъектом преступления в этом составе являются как родные совершеннолетние, трудоспособные дети, так и иные лица, которые приравниваются к ним по закону и несут обязанности по содержанию (усыновленные, удочеренные, пасынки, падчерицы).

Раздел VIII. ПРЕСТУПЛЕНИЯ В СФЕРЕ ЭКОНОМИКИ

Глава 21. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ СОБСТВЕННОСТИ

Статья 158. Кража

Комментарий к [статье 158](#)

1. При квалификации преступлений против собственности необходимо использовать Постановления Пленума Верховного Суда РФ: от [27 декабря 2002 г.](#) "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое" (с изменениями и дополнениями, внесенными Постановлением Пленума от 23.12.2010); от [27 декабря 2007 г.](#) "О судебной практике по делам о мошенничестве, присвоении и растрате", от [23 декабря 1980 г.](#) "О практике применения судами Российской Федерации законодательства при рассмотрении дел о хищениях на транспорте" (в редакции Постановления Пленума от 21 декабря 1993 г. N 11, с изменениями, внесенными Постановлением Пленума от 6 февраля 2007 г. N 7) и др. (см. сайт Верховного Суда РФ: www.supcourt.ru).

Группа составов преступлений против собственности, объединенных корыстной направленностью посягательств на собственность, но существенно отличающихся друг от друга по способу их совершения, имеет тем не менее ряд общих черт, свойств, признаков. В течение десятилетий российское уголовное законодательство не содержало в своей системе нормы, формулирующие общее понятие хищения чужого имущества независимо от его конкретных форм. Однако доктрина уголовного права давно уже выработала несколько дефиниций общего понятия хищения. Федеральным [законом](#) от 1 июля 1994 г. впервые в Уголовный [кодекс](#) РСФСР была включена норма, содержащая определение общего понятия хищения чужого имущества. Указанная законодательная дефиниция почти текстуально точно воспроизведена в [п. 1 примечания к ст. 158 УК РФ](#).

Именно поэтому общее понятие хищения, нормативно закрепленное в [УК РФ](#), - это

своеобразный законодательный, а потому и общеобязательный ориентир, позволяющий правильно разрешать частные вопросы, возникающие при квалификации деяний, дающий возможность познать индивидуально-определенные признаки совершенного преступления и сверить их соответствие требованиям уголовного закона. Общее понятие хищения можно в силу этого с полным основанием расценить как полезный и необходимый инструмент познания подлинной антисоциальной и правовой природы корыстных посягательств на собственность, как надежный помощник работнику органа дознания, следователю, прокурору, судье в их деятельности, связанной с применением уголовного закона.

2. Научно-практическая значимость общего понятия хищения чужого имущества определяется также тем, что оно, будучи препарировано и определенным образом структурировано, есть по существу не что иное, как понятие родового состава хищения чужого имущества. По соображениям практического и методического характера анализ его общих элементов целесообразно предварить комментарием статей УК РФ, предусматривающих конкретные формы и виды хищений.

3. Все составы преступлений, в том числе и хищений, описанные в главе 21 УК РФ, посягают на один и тот же объект - общественные отношения собственности. Собственность - важнейшее экономическое материальное отношение, совокупность которых образует экономический базис российского общества. Это ее исключительное значение в жизнедеятельности граждан, общества, государства предопределило включение собственности в перечень основных объектов, уголовно-правовая охрана которых от преступных посягательств составляет задачу УК РФ.

Содержание отношений собственности образуют фактические отношения владения, пользования и распоряжения предметами (вещами), принадлежащими их собственнику. Именно по поводу предметов материального мира складываются (возникают) определенные социальные связи между собственником и всеми другими гражданами, юридическими лицами, государством в целом и его органами. Предметы материального мира - необходимая и обязательная предпосылка возникновения и функционирования общественных отношений собственности, которые без них существовать в объективной действительности вообще не могут.

4. Итак, собственность как социальное явление, как экономическая категория представляет собой триаду фактических общественных отношений владения, пользования и распоряжения материальными благами, присвоенными и принадлежащими собственнику. Урегулированные нормами права, эти отношения приобретают правовую форму и юридически опосредуются правомочиями собственника по владению, пользованию и распоряжению принадлежащим ему движимым и недвижимым имуществом (субъективное право собственности). Экономическую категорию собственности регулирует самая обширная группа гражданско-правовых норм раздела II "Право собственности и другие вещные права" (ст. ст. 209 - 306) Гражданского кодекса РФ.

5. Все формы собственности с точки зрения их юридической защиты являются равноценными и подлежат одинаковой охране нормами уголовного законодательства. Каждая форма собственности, если она подверглась преступному посягательству, образует объект соответствующего преступления. Это принципиально важное для уголовного права положение опирается не только на нормы ГК РФ, но и на прямое указание ч. 2 ст. 8 Конституции Российской Федерации, в которой провозглашается: "В Российской Федерации признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности".

Следует сделать единственно возможный вывод: любое хищение чужого имущества одновременно и с неизбежностью нарушает и социальное содержание - отношения собственности, и его "правовую оболочку" в виде права собственности, которое также входит в сферу объекта уголовно-правовой охраны от анализируемой группы корыстных посягательств.

6. Предметы материального мира, по поводу которых сложились отношения собственности, выражая и закрепляя эти социальные связи между людьми, составляют вещественную основу указанных отношений, их количественную определенность, в отличие от определенности качественной. Противоправное воздействие субъекта в формах, предусмотренных законом, на

вещественную основу отношений собственности включает предметы материального мира в структуру элементов состава хищения, в силу чего они приобретают уголовно-правовое значение предмета преступного посягательства.

Отмеченный социальный аспект предмета характеризует его как материальный субстрат отношений собственности, а юридический аспект - как объект права собственности. Будучи включенным в структуру состава хищения в качестве его основного обязательного признака, предмет посягательства становится специфической уголовно-правовой категорией, определенным образом связанной и с объектом охраны, и с общественно опасным действием, и с его вредными последствиями.

Из сказанного следует, что без четкого уяснения социальной, экономической и правовой природы предмета посягательства практически, как мы покажем ниже, невозможно правильно установить то охраняемое законом благо, на которое в действительности было направлено преступное деяние. Предмет преступления приобретает квалифицирующее значение, от его правильного установления зависит точность применения уголовного закона.

7. **Примечание к ст. 158 УК**, формулируя общее понятие хищения, прежде всего говорит об изъятии и (или) обращении "чужого имущества" и тем самым определяет его как материальную субстанцию, как определенный предмет материального мира, как вещь, обладающую некими натуральными физическими параметрами (числом, количеством, весом, объемом и т.д.), иными словами, вещными свойствами. Поэтому корыстное завладение ценностями, лишенными этих признаков, например, электрической и тепловой энергией, интеллектуальной собственностью, в силу отсутствия предмета не может образовать состав хищения чужого имущества. При определенных условиях незаконное пользование электрической или тепловой энергией может расцениваться как причинение имущественного ущерба собственнику путем обмана или злоупотребления доверием (см. **комментарий к ст. 165 УК**), а присвоение интеллектуальной собственности (плагиат) - как нарушение авторских и смежных прав (см. **комментарий к ст. 146 УК**).

8. Предметом любой формы хищения, известной новому российскому уголовному законодательству, могут быть только товарно-материальные ценности в любых состоянии и виде, обладающие экономическим свойством стоимости, а также деньги как всеобщий эквивалент стоимости, как особый товар, выражающий цену любых других видов имущества.

9. Предметом хищения может быть движимое и недвижимое имущество. Первое по делам о хищениях встречается значительно чаще. К недвижимым видам (недвижимое имущество, недвижимость) **ст. 130 ГК** относит земельные участки, участки недр и все, что прочно связано с землей, т.е. объекты, перемещение которых без соразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе насаждения, здания, сооружения. К недвижимому имуществу гражданский закон относит также воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания и иное подобное имущество. К таковому надо отнести дачи, коттеджи, городские квартиры, фермерские хозяйственные постройки и т.д.

Надо признать, что в условиях рыночных отношений предметом хищения, например, мошенничества, в отдельных случаях могут быть и частные предприятия как имущественные комплексы, используемые для осуществления предпринимательской деятельности, поскольку они также являются объектами гражданских прав и относятся к недвижимости (**ст. 132 ГК**).

10. Предметом хищения могут быть неделимые и сложные вещи, главная вещь и ее принадлежность, плоды, продукция, домашние животные (см. соответственно **ст. ст. 133 - 137 ГК**), а также урожай на корню (фрукты, посевы сельскохозяйственных культур), поскольку он аккумулировал определенные производственные и трудовые затраты, т.е. овеществленный или "живой" труд, и в силу этого обладает стоимостью.

11. Предметом хищения, помимо денег, являются ценные бумаги, под которыми понимаются документы, удостоверяющие с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление и передача которых возможны только при его

предъявлении. С передачей ценной бумаги частному или юридическому лицу к нему переходят все удостоверяемые ею права в совокупности (ст. 142 ГК). К ценным бумагам относятся: государственная облигация, облигация, вексель, чек, депозитный и сберегательный сертификаты, банковская сберегательная книжка на предъявителя, коносамент, акция, приватизационные ценные бумаги, например ваучеры, и другие документы, которые законами о ценных бумагах или в установленном ими порядке отнесены к числу таковых (ст. 143 ГК). Надо иметь в виду, что предметом оконченного хищения могут быть только ценные бумаги на предъявителя. В последние годы в условиях рыночной экономики в товарно-денежном обороте все в больших масштабах используются гражданами пластиковые кредитные расчетные карты крупных российских коммерческих банков. При этом международно признанная система безналичных расчетов по кредитным картам имеет перспективу широкого распространения и в нашей стране. Несомненно, что указанные обезличенные расчетные средства платежа, являющиеся эквивалентом соответствующих денежных сумм, также составляют предмет оконченного хищения чужого имущества.

12. Безвозмездное изъятие именных ценных бумаг, например аккредитивов, именных сберегательных книжек с целью последующих фальсификации и использования их для мошеннического получения имущественных ценностей образует в соответствии с направленностью умысла приготовление к хищению (ст. ст. 30, 159 УК), а при наличии необходимых признаков и идеальную совокупность названного деяния с преступлением, предусмотренным ст. 325 УК ("Похищение или повреждение документов, штампов, печатей").

Точно так же не являются предметом хищения документы, не содержащие каких-либо имущественных прав или не являющиеся суррогатами валюты и не могущие в силу этого в денежном обороте выступать в качестве средства платежа, например, счета, подлежащие оплате, товарные чеки торговых предприятий, товарные накладные, квитанции и т.д. Если они похищались виновным с целью их последующей подделки и использования в дальнейшем в качестве средства обманного получения имущественных ценностей либо денежных средств, то содеянное должно расцениваться как приготовление к мошенничеству. Аналогичным образом при доказанности умысла на последующее хищение верхней одежды гражданина из гардероба ресторана, кафе, театра должна квалифицироваться кража у потерпевшего легитимационных знаков, т.е. номерка, жетона, которые сами по себе предметом хищения не являются, но могут быть средством его совершения.

13. При хищении ценных бумаг на предъявителя, являющихся валютными ценностями, содеянное квалифицируется только по соответствующей статье главы 21 Особенной части действующего УК РФ.

14. К особой разновидности бумаг, удостоверяющих определенные имущественные права, например, право на неоплачиваемый проезд на городском транспорте, в пригородных электричках, на железнодорожном, водном и воздушном транспорте, осуществление которого возможно только при их предъявлении, относятся единые проездные билеты, проездные талоны, абонементные книжки, а также билеты на проезд (полет, плавание) на указанных видах транспорта. С экономической точки зрения названные документы по существу являются суррогатом валюты и выполняют в строго ограниченных пределах функцию средства платежа за оказание гражданину возмездной транспортной услуги, которая носит материальный характер. Учитывая отсутствие в судебно-следственной практике единообразия в уголовно-правовой оценке корыстного безвозмездного изъятия указанных предметов, Пленум Верховного Суда РСФСР в Постановлении от 23 декабря 1980 г. "О практике применения судами законодательства при рассмотрении дел о хищениях на транспорте" (в редакции от 21 декабря 1993 г., с изменениями, внесенными Постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 6 февраля 2007 г.) специально разъяснил, что действия лиц, совершивших хищение абонементных книжек, проездных и единых билетов на право проезда в метро и на других видах городского транспорта, находящихся в обращении как документы, удостоверяющие оплату транспортных услуг, независимо от использования похищенных знаков по назначению или сбыта их другим лицам должны квалифицироваться как оконченное преступление.

15. Иначе решается вопрос об уголовно-правовой оценке корыстного завладения ценными

бумагами, которые без соответствующего дополнительного оформления или, согласно [ст. 142 ГК](#), без обязательных реквизитов сами по себе не являются носителями стоимости. К таким документам относятся, например, бланки билетов на различные виды транспорта. Квалификация их похищения во многом зависит от направленности умысла, мотива и цели преступления. Подобного рода документы как таковые не могут быть предметом хищения чужого имущества.

Пленум Верховного Суда РФ в упомянутом [Постановлении](#) от 23 декабря 1980 г. разъяснил, что действия лиц, похитивших билеты на проезд на железнодорожном, воздушном, водном или автомобильном видах транспорта, которые могут быть использованы по назначению после внесения в них дополнительных данных (заполнение текста, скрепление печатью, компостирование, фамилия владельца и т.д.), могут квалифицироваться как приготовление к хищению, а в случае частичной или полной реализации фальсифицированных документов соответственно как покушение или оконченное хищение. В этих случаях предметом преступления является не документ как таковой, а деньги, полученные от его продажи третьим лицам.

Иное содержание цели преступления резко меняет квалификацию содеянного. В частности, как указал Пленум, похищение билетов и других знаков, совершенное лицом с целью использования по назначению как средство оплаты транспортных услуг, надлежит квалифицировать по [ст. 325](#) и [ст. ст. 30 и 165 УК РФ](#) как хищение бланков и приготовление к причинению имущественного ущерба путем обмана, а в случаях фактического их использования - по совокупности преступлений, предусмотренных [ст. ст. 325 и 165 УК РФ](#).

В случаях подделки похищенных билетов и предъявления их транспортной организации для оплаты (возврата денег) под видом отказа от поездки, под фиктивным предлогом якобы опоздания к отправлению (вылету) транспортного средства и т.п. либо при сбыте (продаже) таких фальсифицированных билетов гражданам действия виновных должны квалифицироваться как подделка документов по [ст. 327 УК](#) и мошенничество по [ст. 159 УК](#).

16. Одним из сложных и зачастую неоднозначно решаемых в судебно-следственной практике является вопрос о разграничении хищений чужого имущества и экологических преступлений, связанных с незаконным корыстным безвозмездным завладением природными богатствами (золота, водных животных, диких пушных зверей, древесины и т.д.), т.е. действий, которые предусмотрены [ст. 256](#) (незаконная добыча водных животных и растений), [ст. 258](#) (незаконная охота) и [ст. 260](#) (незаконная порубка деревьев и кустарников). Ввиду многоаспектности данный вопрос требует обстоятельного комментария.

В общем плане он решается достаточно просто: материальные объекты окружающей природной среды (природы) в естественном состоянии, не подвергавшиеся воздействию общественно необходимого труда и потому не обладающие экономическим свойством меновой стоимости и ее денежным выражением - ценой, товаром, имуществом не являются и в силу этого не могут быть предметом хищения. На многие из них, правда, существуют утвержденные экологическим законодательством Российской Федерации или подзаконными нормативными актами так называемые таксовые расценки для исчисления и взыскания материального ущерба, причиненного их добычей, уничтожением или повреждением, которые, однако, ничего общего с экономической категорией стоимости товара не имеют.

Из этого положения вытекает важный уголовно-правовой вывод: объекты материального мира, лишенные указанных социально-экономических свойств (стоимости, цены), ни при каких условиях не могут быть предметом хищения чужого имущества. Необоснованно расширительное истолкование органом правосудия понятия "имущество" приводит, как показывает практика, к ошибочному применению закона об ответственности за хищение, тогда как действия виновного содержали признаки состава экологического преступления.

17. Однако общее положение, согласно которому природное богатство, овеществившее человеческий труд, должно рассматриваться как имущество, могущее быть предметом хищения, не является безусловно точным и исчерпывающим критерием отнесения естественного природного ресурса к категории товарно-материальных ценностей. Дело в том, что в век научно-технического прогресса с его мощнейшим и, по существу, всеобъемлющим воздействием на

природу в такой индустриально развитой стране, как Россия, подавляющая часть материальных компонентов окружающей среды становится в той или иной мере "профильтрованной" предшествующим трудом человека. В силу этого объективного факта процесс "перехода" естественных ресурсов в качественно новый класс предметов материального мира - в категорию вещей, имущества, товара в ряде случаев не укладывается в чрезмерно широкие рамки общего критерия. Он должен быть дополнен и еще одним необходимым критерием, который состоит в том, что природное богатство, чтобы быть предметом хищения, должно не только овеществлять приложенный к нему общественно необходимый труд, но именно им быть "вырванным", "отделенным", т.е. в той или иной форме обособленным и выделенным из природной среды материальным объектом. При этом отдельные виды естественных ресурсов (рыба, пушной зверь, декоративные деревья и кустарники) специально разводятся людьми с использованием биологических сил природы, с сохранением их связи с естественной средой обитания, но они - и в этом суть - включены в производственно-трудовой процесс, являются продукцией его незавершенного цикла, т.е. товарной продукцией.

18. Основываясь на критериях экономической оценки предмета посягательства, сформулированных выше, Пленум Верховного Суда РФ в п. 13 Постановления от 18 октября 2012 г. N 21 "О применении судами законодательства об ответственности за нарушения в области охраны окружающей среды и природопользования" специально разъяснил, что действия лиц, совершивших незаконное завладение с корыстной целью содержащимися в неволе животными либо их умерщвление, подлежат квалификации как хищение либо уничтожение чужого имущества.

Для полноты решения рассматриваемого вопроса следует добавить, что, руководствуясь указанными выше критериями, к имуществу, могущему быть предметом хищения, необходимо отнести ценных пушных зверей, разводимых в зверохозяйствах, декоративные деревья и кустарники, выращиваемые в качестве товарной продукции в хозрасчетных (коммерческих) лесопитомниках, рыбу, пойманную в сети, находящуюся в садках, диких животных, отловленных орудиями лова (в капканах, петлях, силках и т.п.). Во всех этих случаях материальные объекты природы либо уже находятся в процессе товарного производства, либо уже были обособлены трудом добытчика (охотника, рыбака) от естественной среды обитания и с данного момента приобрели экономическое свойство имущества.

19. При отсутствии условий, рассмотренных выше, так называемые рукотворные материальные объекты окружающей природной среды, например искусственные лесополосы, лесовосстановительные посадки деревьев на месте вырубки в лесах первой и второй групп, деревья, посаженные человеком в городах и населенных пунктах, ценная рыба осетровых и лососевых пород, молодь которой ранее была выращена на рыбозаводах, а затем выпущена в открытые водоемы и т.д., имуществом не являются и не могут быть предметом хищения. Они как элементы природы составляют предмет экологических преступлений, ответственность за которые предусмотрена соответствующими статьями главы 26 Особенной части УК РФ.

20. Особого внимания заслуживает вопрос об уголовно-правовой оценке преступного завладения золотом и другими драгоценными металлами, поскольку они, как и любой другой природный материальный объект, могут находиться в качестве как товарно-имущественной ценности, так и природного богатства, находящегося в неохваченных производственным процессом недрах земли и потому лишенных стоимостных характеристик.

Вопрос о золоте в качестве имущества или природного богатства необходимо решать исходя из следующих посылок.

Золото, находящееся в пределах обособленной территории (промышленной зоны) золотодобывающего предприятия (государственного горного комбината, старательской артели), - это уже не естественное богатство. Оно непосредственно включено в технологический и трудовой производственный процесс его добычи как продукт незавершенного цикла производства. Еще находясь в недрах земли, золото здесь уже экономически обособлено этим процессом. Кроме того, оно как предмет труда золотодобывающего предприятия аккумулировало в себе значительные денежно-материальные средства, затраченные собственником на геолого-изыскательские работы,

подготовку разреза недр к промышленной эксплуатации, на сооружение шахт, промывочных и обогатительных устройств, на оплату труда работников предприятия и т.д. Все эти предварительно затраченные немалые средства перенесены на определенную единицу произведенной (добытой) товарной продукции.

По этим соображениям в судебно-следственной практике самовольная незаконная добыча золота и последующее его безвозмездное корыстное обращение в свою пользу или в пользу третьих лиц, совершенные на территории золотодобывающего предприятия, с полным основанием квалифицируются как хищение чужого имущества. При этом незаконное корыстное завладение золотом, в том числе так называемым подъемным, т.е. самородком, золотоносной породой или концентратом, образует хищение имущества, когда субъектом преступления выступают не только работники предприятия (старательской артели). "Территория золотодобывающего предприятия" - понятие условное. Судебно-следственная практика обоснованно признает территорией предприятия те участки, на которых его силами и средствами ведется подготовка площадей (полигонов) к последующей промышленной эксплуатации недр, сооружение разведочных траншей для определения драгоценного металла в породах, а также непосредственная добыча золота.

21. Если похищенное на приисках золото или другие драгоценные металлы, являющиеся валютными ценностями, становится в последующем предметом незаконных сделок расхитителя с другими лицами, то содеянное образует реальную совокупность хищения чужого имущества и преступления, предусмотренного [ст. 191 УК](#), устанавливающей ответственность за незаконный оборот драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга (см. [комментарий к ст. 191 УК](#)).

22. В иных, кроме рассмотренных выше, случаях драгоценные металлы и драгоценные природные камни в недрах земли или на ее поверхности являются естественным природным богатством. Их самовольная добыча или находка и последующее незаконное уклонение от обязательной продажи государству при определенных условиях может образовать самостоятельный состав преступления - нарушение правил сдачи государству драгоценных металлов и драгоценных камней, - предусмотренного [ст. 192 УК](#) (см. [комментарий к указанной статье](#)). При этом надо иметь в виду, что сама незаконная разработка недр земли действующим УК РФ преступлением не признается, как это вытекает из прямого указания диспозиции [ст. 255 УК](#), предусматривающей ответственность за нарушение правил охраны и использования недр (см. [комментарий к названной статье](#)).

23. Предметом хищения может быть имущество, как находящееся в свободном гражданском обороте, так и частично или полностью изъятое из него на основании предписаний закона. В связи с этим надо иметь в виду, что хищение либо вымогательство радиоактивных материалов, оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств, а также наркотических средств или психотропных веществ не квалифицируется по надлежащим статьям комментируемой главы Особенной части УК и образует для виновного лица самостоятельное основание уголовной ответственности, предусмотренное соответственно [ст. ст. 221, 226 и 230 УК](#) (см. [комментарий к данным статьям](#)).

24. **Объективная сторона** хищения чужого имущества состоит во внешнем процессе общественно опасного и уголовно-противоправного посягательства на отношения собственности. Уголовное законодательство четко дифференцирует ответственность за хищения в зависимости от способа совершения преступления, выделяя и нормативно закрепляя в соответствующих статьях нового УК РФ следующие формы хищения: кража ([ст. 158](#)), мошенничество ([ст. 159](#)), присвоение и растрата ([ст. 160](#)), грабеж ([ст. 161](#)) и разбой ([ст. 162](#)).

В ряду названных однородных посягательств на собственность, существенно различающихся, однако, друг от друга по способу совершения, исключение составляет лишь хищение предметов или документов, имеющих особую историческую, научную, художественную или культурную ценность, ответственность за которое предусмотрена [ст. 164 УК](#). В диспозиции [ч. 1 указанной статьи](#) специально указывается, что это деяние может совершаться "независимо от способа хищения". Подобный признак состава названного преступления не означает, однако, что оно может совершаться каким-то любым иным, не известным действующему УК РФ способом.

Отнюдь. И хищение предметов, имеющих особую ценность, может совершаться только одним из шести перечисленных выше способов, включая, разумеется, и разбой. Следует признать, что данное преступление является самым общественно опасным посягательством из группы преступлений против собственности, что обусловлено исключительно высокой ценностью предметов преступного воздействия, являющихся нередко национальным достоянием.

Опираясь на букву уголовного закона, а его смысл и дух не может быть выражен иначе как в букве, в тексте статьи УК, полагаем, что состав вымогательства не может быть отнесен к самостоятельной форме хищения чужого имущества.

25. Способ совершения хищений независимо от того, в какой конкретной форме он объективировался вовне, состоит, как говорит закон, в изъятии и (или) обращении чужого имущества в пользу виновного или других лиц. Законодательный обобщенный термин "изъятие" не только наиболее точно отражает сам внешний процесс противоправного воздействия на имущество как предмет преступления, но и в определенной мере указывает на механизм причинения вреда объекту уголовно-правовой охраны, поскольку изъятие всегда связано с незаконным перемещением, изменением положения похищаемого имущества в структуре социальных связей участников (сторон) отношений собственности, что неизбежно деформирует саму связь, нарушает ее нормальное развитие.

26. Изъятие чужого имущества типично для кражи, мошенничества, грабежа и разбоя, когда он завершается фактическим завладением предмета посягательства. "Изъятие", о котором говорит закон, - не что иное, как противоправное извлечение, вывод, удаление и любое другое обособление имущества из владения собственника с одновременным переводом его в фактическое незаконное физическое обладание преступника. Изъятые в результате хищения имущество выводится из имущественной массы, принадлежащей собственнику, обособляется от нее, переходя в незаконное обладание виновного. Обладая похищенным, виновный незаконно устанавливает над ним свою власть и обращает чужое имущество в свою пользу или в пользу других лиц.

Для таких форм хищения, как присвоение и растрата, типичен второй обобщенный способ, о котором говорит закон, - обращение вверенного субъекту чужого имущества в свою пользу или в пользу других лиц.

27. Имущество, которое похищается тем или иным указанным в уголовном законе способом, может как находиться в юридически оформленном фонде товарно-денежных ценностей, принадлежащих на праве собственности государственному, муниципальному, коммерческому предприятию, учреждению, организации, так еще и не быть должным образом документально оприходованным, т.е. формально не включенным в указанный фонд. В судебно-следственной практике корыстное безвозмездное изъятие собранного урожая, например зерна, фруктов, выловленной рыбы, заготовленной древесины последовательно квалифицируется как хищение, хотя это имущество еще и не было должным образом оприходовано на момент совершения преступления посредством оформления соответствующих приходных документов (акта инвентаризации, накладной, ордера, квитанции и т.д.). Изъятие неоприходованных излишков сырья и материалов, созданных за счет недоложения или незаконного сокращения норм их расходования на производстве также квалифицируется как хищение имущества.

Во всех подобных случаях, перечень которых не является исчерпывающим, похищаемое имущество хотя и не было еще включено, юридически зачислено в фиксированный материальный фонд, но фактически находилось во владении соответствующей организации (леспромхоза, рыбозавода, колхоза), что и создает бесспорные основания для квалификации его корыстного изъятия как хищения.

28. Состояние присвоенности определенных предметов отсутствует, когда они по тем или иным причинам, не связанным с действиями лица, завладевшего ими, выбыли из фактического владения собственника. Корыстное присвоение уже выбывших из владения собственника предметов, например ввиду их утраты, не являясь изъятием, не может образовать состав хищения. В настоящее время существовавший в УК РСФСР 1960 г. состав присвоения найденного или

случайно оказавшегося у виновного чужого ценного имущества декриминализован, и, следовательно, такие действия по новому УК РФ преступлением не признаются.

Вместе с тем имущество, юридически и фактически не выбывшее из владения собственника, но временно оставленное им в определенном месте, хотя бы и без специального присмотра, например, вещи на пляже, когда их хозяин пошел купаться, велосипед, оставленный на 5 - 10 минут у дверей магазина и т.д., может быть предметом хищения. В частности, вор, похитивший носильные вещи одного из футболистов, оставленные им на время игры на скамейке у кромки спортивной площадки, был обоснованно осужден одним из районных судов за кражу чужого имущества.

29. Обязательным объективным признаком хищения является безвозмездность изъятия (обращения) чужого имущества в свою пользу или в пользу других лиц. Под безвозмездным следует понимать изъятие чужого имущества без предоставления его собственнику полного эквивалента стоимости похищенного в виде определенной суммы денег, другого равноценного имущества или трудовых затрат, например, постройка дачи, садового домика. Неэквивалентное (частичное) возмещение собственнику стоимости изъятых из его фонда вещей не исключает состава хищения чужого имущества, но может повлиять на его размер, вплоть до мелкого хищения, например путем присвоения. По уголовным делам о хищениях чужого имущества вопрос о полном или частичном возмещении собственнику стоимости изъятых ценностей возникает крайне редко. В подавляющем большинстве случаев, как показывает практика, изъятие носит безвозмездный характер.

30. Хищение чужого имущества - материальный состав преступления, в объективную сторону которого в качестве обязательного признака входят общественно опасные последствия. Они выражаются в нарушении объекта уголовно-правовой охраны - общественных отношений собственности. Создание хищением препятствий, затрудняющих или делающих невозможным реализацию собственником или законным владельцем возможности экономически владеть, пользоваться и распоряжаться товарно-материальными ценностями, составляет глубинное содержание общественно опасных последствий корыстных посягательств на собственность. Преступный результат при хищении состоит в причинении собственнику реального (положительного) материального ущерба, размер которого определяется стоимостью изъятого преступником имущества. Чем больше совокупная стоимость похищенного имущества, выраженная в денежной сумме, тем больший материальный ущерб причиняется собственнику, тем крупнее размер самого хищения. Иные убытки, причиненные хищением собственнику, в виде недополучения должного (упущенной выгоды), если бы он хозяйски распоряжался изъятим имуществом, в содержательную структуру реального материального ущерба не входят. Во многих составах хищения (например, в краже, грабеже, присвоении, растрате и др.) размер причиненного ущерба как преступного результата предусмотрен в качестве квалифицирующего ("с причинением значительного ущерба гражданину") и особо квалифицирующего признака ("в крупном размере").

Между активными действиями расхитителя, выразившимися в изъятии и (или) обращении имущества в свою пользу или в пользу других лиц, и наступившими вредными последствиями должна быть установлена необходимая причинная связь.

31. В судебной-следственной практике и в теории уголовного права хищение признается оконченным преступлением с момента фактического изъятия имущества и наличия у виновного реальной возможности распоряжаться или пользоваться им по своему усмотрению как своим собственным. Отсутствие у субъекта реальной возможности распоряжаться или пользоваться похищенным исключает состав оконченного хищения. В подобных случаях преступные действия виновного надлежит квалифицировать как покушение на хищение чужого имущества. Поэтому вор, выходящий из обворованной квартиры с похищенными вещами и задержанный нарядом милиции на лестничной клетке, рабочий режимного предприятия, похитивший в цехе дорогостоящее изделие и спрятавший его на охраняемой территории военного завода, должны нести ответственность за покушение на кражу. Работник охраны, умышленно содействовавший совершившему хищение лицу в выносе имущества, похищаемого с охраняемой территории, или иным способом устраняющий препятствия для хищения, несет ответственность за соучастие в этом преступлении.

Исключение из общего положения о моменте окончания хищения составляет разбой, который в соответствии с законодательной конструкцией его "усеченного" состава признается оконченным преступлением с момента нападения в целях хищения чужого имущества.

32. Субъективная сторона любой формы хищения характеризуется виной в виде прямого умысла. Виновный осознает общественную опасность противоправного изъятия чужого имущества, предвидит неизбежность причинения в результате этого реального материального ущерба собственнику и желает наступления этих последствий.

В предметное содержание прямого умысла при совершении хищений входит осознание виновным всех фактических юридически значимых обстоятельств содеянного и, прежде всего, конечно, конкретного способа совершения преступления. Так, при краже преступник должен осознавать, что он действует открыто, заведомо очевидно для третьих лиц, не являющихся соучастниками преступления; при мошенничестве - что он обманным путем фальсифицирует волю потерпевшего и побуждает его как бы "добровольно" передать ему ценности; и т.д. Сознанием преступника должны охватываться и все квалифицирующие признаки соответствующей формы хищения. Надо иметь в виду, что предметное содержание умысла в процессе совершения хищения может изменяться. Так, например, хищение, начатое как кража, может перерасти в грабеж или даже разбой, если субъект, застигнутый на месте тайного изъятия имущества, применяет к другому человеку насилие, опасное для жизни и здоровья, с целью удержать похищенные ценности. Естественно, что этот объективный факт должен пройти через сознание и волю виновного, поскольку ради достижения своих корыстных целей он желает действовать именно таким агрессивным-насильственным способом. В подобных случаях динамика предметного содержания прямого умысла должна учитываться правоприменительным органом при установлении субъективной стороны фактически совершенного хищения чужого имущества.

Совершить хищение с косвенным умыслом невозможно, так как виновный желает именно таким путем достичь цели незаконного обогащения за счет чужого имущества, руководствуясь при этом корыстным мотивом. Корыстный мотив и цель - обязательные признаки субъективной стороны хищения.

33. Уголовную ответственность за хищение в формах кражи, грабежа и разбоя могут нести лица, достигшие к моменту совершения преступления 14-летнего возраста, а в формах мошенничества, присвоения, растраты, а также за хищение предметов, имеющих особую ценность, - достигшие 16-летнего возраста. Кроме этого, формы хищений, предусмотренные [ст. 160 УК РФ](#) (присвоение или растрата), могут совершаться только специальными субъектами.

34. Резюмируя рассмотренные положения, раскрывающие общее понятие хищения, можно заключить, что ему свойственна совокупность следующих обязательных признаков в их обобщенном виде: 1) похищенными могут быть не любые предметы материального мира, а только чужое имущество, обладающее стоимостью и ее денежным выражением - ценой; 2) обобщенным способом воздействия на предмет посягательства является изъятие (обращение) из владения собственника; 3) изъятие носит противоправный и безвозмездный характер и влечет фактическое уменьшение имущественного фонда собственника; 4) неизбежные общественно опасные последствия хищения всегда выражаются в причинении реального материального ущерба, размер которого образует суммарная стоимость похищенного имущества в денежном исчислении; 5) деяние совершается с прямым умыслом, по корыстным мотивам и с целью незаконного обогащения виновного за счет похищенных товарно-материальных ценностей.

Рассмотренное понятие хищения, соотносительное элементам родового состава данного преступления, позволяет вынести за пределы юридического анализа все общие родовые признаки, в равной мере свойственные всем конкретным видовым формам хищения, и сосредоточиться на комментарии специфических объективных признаков конкретных деяний - кражи, мошенничества, грабежа и т.д., а также их квалифицирующих признаков.

35. Кража с объективной стороны выражается в тайном хищении чужого имущества, сущностное содержание которого как объективно, так и субъективно заключается в том, что вор стремится избежать какого бы то ни было видимого контакта с собственником или титульным

владельцем похищаемого имущества либо с посторонними лицами, могущими воспрепятствовать преступлению или изблечить преступника как очевидцы содеянного. В ряду всех форм хищения кража по способу совершения преступления может быть признана наименее опасной: она не сопровождается применением физического или психического насилия; виновный не использует при ее совершении имеющиеся у него полномочия или служебное положение, не применяет и обмана как способа завладения имуществом. Виновный противоправно и тайно, скрытно от других лиц изымает чужое имущество против или вопреки волеизъявлению собственника, переводит похищенные предметы в свое незаконное обладание и устанавливает над ними свою власть, распоряжается ими как своими собственными. Однако кража, как свидетельствует статистика, является самой распространенной формой хищения чужого имущества. И это обстоятельство существенно повышает ее общественную опасность, ставит перед правоохранительными органами первоочередную задачу усиления всемерной борьбы с кражами, особенно на транспорте и в сфере сельскохозяйственного производства, где она причиняет огромный совокупный ущерб собственникам товарно-материальных ценностей.

36. Необходимый **объективный признак** кражи как самостоятельной формы хищения составляет тайность изъятия чужого имущества, которое обеспечивается незаметностью, скрытностью преступного акта как от собственника, так и от других лиц.

Вопрос о том, было ли хищение совершено тайно, скрытно, незаметно для других лиц, не считая, конечно, сообщников вора, или открыто, явно, очевидно для них, решается следственными органами и судами на основе объективного и субъективного критериев оценки способа совершения кражи.

37. **Объективный критерий** оценки способа хищения как тайного или, напротив, открытого состоит в отношении к совершаемому хищению собственника или владельца, которому первый передал имущество, а также других лиц в осознании ими или отсутствии осознания того факта, что виновным совершается противоправное изъятие чужого, не принадлежащего ему имущества. Здесь возможно несколько вариантов признания хищения тайным, руководствуясь объективным критерием оценки способа его совершения. Первый из них, наиболее часто встречающийся на практике, это когда кража совершается в отсутствие всяких очевидцев, например, из неохраняемого склада, оптовой базы товарно-материальных ценностей в ночное время, из квартиры, в которую вор, взломав замок, проник в отсутствие ее хозяев, и т.д. Второй вариант связан с похищением имущества хотя и в присутствии собственника или других лиц, но незаметно, скрытно от них, когда они не наблюдают и не осознают факта противоправного завладения ценностями. Таковы, например, все карманные кражи или кражи из сумок, ручной клади и т.п. В подобных случаях кража нередко ошибочно признается открытым хищением имущества, т.е. грабежом. Так, Верховный Суд РСФСР по делу Н., осужденного за грабеж, указал: "Вывод суда о том, что осужденный совершил грабеж, не подтверждается имеющимися в деле доказательствами. Никто из допрошенных по делу свидетелей не видел, как Н. похищает с прилавка магазина деньги. Не видел этого факта и продавец, поскольку его на рабочем месте не было. Сам осужденный был убежден, что преступно действует тайно. Кража денег обнаружилась после того, как Н. ушел из магазина. При таких обстоятельствах следует признать, что осужденный совершил не открытое, а тайное похищение государственного имущества" (БВС РСФСР. 1991. N 6. С. 16). Основываясь на объективном критерии, следует признать, что хищение надлежит признать тайным и в том случае, когда имущество изымается непосредственно из владения собственника и в его присутствии в месте совершения преступления, но он по тем или иным причинам (глубокий сон, состояние сильного опьянения, обморок и т.п.) не мог осознавать значения и смысла происходящего криминального события. И наконец, исходя из того же критерия, в судебно-следственной практике незаконное корыстное изъятие имущества признается тайным, когда оно совершается в присутствии многих лиц и, как говорится, на глазах у них, но они воспринимают акт завладения имуществом как вполне правомерный, не подозревая того, что он в действительности носит преступный характер. Таковы, в частности, случаи, когда при разгрузке товара из фуры, железнодорожного вагона преступник под видом грузчика берет какую-либо тару (ящик, мешок, тук) и обращает ее в свою пользу.

Тайным является и похищение, совершаемое вором в присутствии лиц, не способных по возрасту (например детей), умственному развитию осознавать уголовно-противоправный характер

изъятия чужого имущества и оказывать противодействие его совершению или, во всяком случае, свидетельствовать именно о таком характере действий расхитителя.

Учитывая сказанное об объективном критерии оценки способа совершения хищения чужого имущества в качестве тайного, необходимо подчеркнуть, что он имеет место лишь в тех случаях, когда его собственник, законный владелец, посторонние лица, не являющиеся соучастниками или родственниками виновного, заведомо для него не осознавали или не имели объективной возможности осознавать преступный характер действий вора, на что, собственно, и рассчитывал расхититель.

38. При всей важности объективного критерия оценки способа хищения чужого имущества либо как тайного, либо как открытого основное и решающее значение придается в судебно-следственной практике субъективному критерию: намерению самого расхитителя действовать тайно от всех непричастных к преступлению лиц, его внутреннему убеждению в том, что изъятие имущества из владения собственника совершается незаметно, скрытно как для собственника, так и для посторонних граждан. При оценке способа изъятия имущества одно заявление расхитителя о том, что он полагал, что его действия неизвестны посторонним лицам, разумеется, не ставится в основу принятия решения по центральному вопросу квалификации содеянного - совершена в данном случае кража или грабеж. Субъективное убеждение лица в том, что совершаемое им хищение незаметно, скрыто от посторонних лиц, должно основываться на определенных объективных фактах, соответствующих реальной ситуации события преступления. По этим соображениям, если расхититель субъективно убежден, исходя из реальной обстановки совершения преступления, что он действует тайно, незаметно от других лиц, но фактически кто-то наблюдает за процессом изъятия имущества (например, житель соседнего дома из окна своей квартиры обозревает событие изъятия чужого имущества, о чем преступник не знает и не предполагает), содеянное образует состав кражи, а не грабежа.

39. Статья 158 УК предусматривает следующие виды краж:

- 1) простая (основной состав) - [ч. 1 ст. 158 УК](#);
- 2) квалифицированная ([ч. 2](#)) и особо квалифицированные ([ч. ч. 3 и 4](#)).

40. [Часть 2 ст. 158 УК](#) устанавливает повышенную ответственность за кражу, совершенную:

- а) группой лиц по предварительному сговору;
- б) с незаконным проникновением в помещение или иное хранилище;

в) с причинением значительного ущерба гражданину и г) из одежды, сумки или другой ручной клади, находившихся при потерпевшем.

41. Одним из признаков, квалифицирующих любую без исключения форму хищения, в том числе и кражу чужого имущества, закон называет совершение его группой лиц по предварительному сговору. Основанием для признания названного обстоятельства квалифицирующим служит тот факт, что при совершении совместного хищения несколькими лицами, между которыми состоялась предварительная договоренность о совокупных преступных действиях, происходит сложение усилий преступников, направляющих свои действия и волю на достижение одного преступного результата, в данном случае на изъятие имущества из владения собственника, причинение ему реального материального ущерба и незаконное увеличение своих имущественных фондов за счет присоединения к ним похищенных ценностей. Количественный признак - непосредственное участие в одном преступлении нескольких лиц - придает хищению новое качество, существенно повышает его общественную опасность, что и отражено законодателем в санкции [ч. 2 ст. 158 УК](#). Путем сложения своих преступных действий участники группы, действующие совместно, слаженно, зачастую по заранее хорошо продуманному плану, с четким распределением между собой ролей и функций, получают возможность совершить такие сложные по замыслу и его воплощению хищения товарно-материальных ценностей, которые крайне трудно, а иногда и просто невозможно осуществить одному преступнику без

квалифицированной помощи сообщников.

42. Общее понятие признака "группа лиц по предварительному сговору" дается в [ч. 2 ст. 35 УК](#), регламентирующей формы соучастия по российскому уголовному законодательству (см. [комментарий к названной статье](#)). Однако применительно к рассматриваемому квалифицирующему признаку состава кражи чужого имущества требуются некоторые дополнительные пояснения. Они состоят в следующем.

Под "предварительным сговором", о котором говорит закон, следует понимать договоренность о совместном совершении хищения между двумя или более лицами, состоявшуюся до его непосредственного совершения. Поскольку началом любого преступления признаются умышленные действия, непосредственно направленные на совершение преступления, т.е. покушение на него ([ч. 3 ст. 30 УК](#)), следует признать, что предварительный сговор между соучастниками группового хищения может состояться в любой момент, включая и стадию приготовления к преступлению, но до начала действий, непосредственно направленных на тайное изъятие чужого имущества. Если сговор на совместное совершение преступления имел место уже в процессе непосредственного изъятия имущества, он утрачивает свойство "предварительности" и, следовательно, исключает рассматриваемый квалифицирующий кражу признак. В этом случае каждый из соисполнителей будет нести ответственность за те преступные действия, которые он сам непосредственно совершил, в частности, при отсутствии иных квалифицирующих кражу признаков - по [ч. 1 ст. 158 УК](#) как за оконченное или неоконченное преступление в зависимости от конкретных обстоятельств дела.

43. Совместное групповое хищение предполагает выполнение участниками таких действий, которые содержат признаки объективной и субъективной сторон состава кражи чужого имущества. В [Постановлении](#) от 27 декабря 2002 г. "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое" Пленум Верховного Суда РФ указал, что при квалификации действий виновных как совершение хищения чужого имущества группой лиц по предварительному сговору суду следует выяснять, имел ли место такой сговор соучастников до начала действий, непосредственно направленных на хищение чужого имущества, состоялась ли договоренность о распределении ролей в целях осуществления преступного умысла, а также какие конкретно действия совершены каждым исполнителем и другими соучастниками преступления.

Уголовная ответственность за кражу, совершенную группой лиц по предварительному сговору, наступает и в тех случаях, когда согласно предварительной договоренности между соучастниками непосредственное изъятие имущества осуществляет один из них. Если другие участники в соответствии с распределением ролей совершили согласованные действия, направленные на непосредственное содействие исполнителю в совершении преступления (например, лицо не проникало в жилище, но участвовало во взломе дверей, запоров, решеток, по заранее состоявшейся договоренности вывозило похищенное имущество, подстраховывало других соучастников от возможного обнаружения совершаемого преступления), содеянное ими является соисполнительством и в силу [ч. 2 ст. 34 УК](#) не требует дополнительной квалификации по [ст. 33 УК](#).

Действия лица, непосредственно не участвовавшего в хищении чужого имущества, но содействовавшего совершению этого преступления советами, указаниями либо заранее обещавшего скрыть следы преступления, устранить препятствия, не связанные с оказанием помощи непосредственным исполнителям преступления, сбыть похищенное и т.п., надлежит квалифицировать как соучастие в форме пособничества со ссылкой на [ч. 5 ст. 33 УК](#).

При этом в [п. 8](#) названного Постановления разъясняется, что если организатор, подстрекатель, пособник непосредственно не участвовал в совершении преступления, то содеянное исполнителем не может квалифицироваться как совершенное группой лиц по предварительному сговору. В этих случаях в силу [ч. 3 ст. 34 УК](#) действия указанных соучастников следует квалифицировать со ссылкой на [ст. 33 УК](#).

Решая вопрос о наличии или отсутствии признака "группа лиц по предварительному сговору", необходимо иметь в виду, что если лицо совершило кражу посредством использования

других лиц, не подлежащих уголовной ответственности в силу возраста, невменяемости или других обстоятельств, то его действия следует квалифицировать по [ч. 1 ст. 158 УК](#) как непосредственного исполнителя. Например, если совершеннолетний преступник предварительно склонил, а затем договорился с подростком в возрасте до 14 лет и оба они совершили тайное изъятие чужого имущества, "группа" как квалифицирующий признак состава кражи отсутствует. При отсутствии иных отягчающих обстоятельств взрослый преступник должен нести ответственность по [ч. 1 ст. 158 УК](#) и, кроме этого, дополнительно по совокупности по [ст. 150 УК](#) (вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления - см. [комментарий к названной статье УК](#)).

44. Введение законодателем в состав кражи и иных форм хищения чужого имущества квалифицирующего признака "с незаконным проникновением в помещение либо иное хранилище" вполне обоснованно, ибо такие действия расхитителей существенно повышают общественную опасность содеянного ими. При совершении такого рода деяний виновные прилагают дополнительные, подчас весьма значительные, усилия, ухищрения, чтобы преодолеть преграды и получить доступ к имуществу, находящемуся в помещении или ином специально оборудованном хранилище. При этом расхитители взламывают замки, двери, ворота, устраивают проломы в стенах, поле, потолке зданий, срывают рамы и решетки окон, повреждают вагоны, контейнеры, крытые кузова автофургонов и т.д., чем наносят серьезный ущерб материальным объектам собственности.

Решая вопрос о наличии в действиях виновного такого квалифицирующего признака, как проникновение в помещение или иное хранилище, органы следствия и суды должны иметь в виду следующее.

Проникновение - это вторжение в помещение или иное хранилище с целью совершения кражи, грабежа или разбоя. Оно может совершаться не только тайно, но и открыто, как с преодолением препятствий или сопротивления людей, в том числе работников охраны, так и беспрепятственно, а равно с помощью приспособлений (например, крюков, "удочек", магнитов, засасывающих шлангов, щипцов и др.), позволяющих виновному извлекать похищаемые предметы без входа в соответствующее помещение, хранилище. Проникновением должно признаваться и появление в помещении путем использования обмана, в том числе и подложных пропусков, например, под видом сантехника, почтальона, курьера, инспектора Госпожнадзора и т.д.

Проникновение - не самоцель, а способ получить доступ к хранящимся ценностям, которые виновный намерен похитить. Проникновению поэтому всегда предшествует формирование умысла на хищение в помещении или ином хранилище чужого имущества. В силу этого, если виновный вошел в помещение с иными благими намерениями и целями и умысел на тайное или открытое изъятие материальных ценностей возник уже после этого, который он затем и реализовал, в содеянном отсутствует комментируемый квалифицирующий признак хищения.

Учитывая встречающиеся в судебно-следственной практике разночтения или неоднозначное понимание комментируемого квалифицирующего признака хищения чужого имущества, законодатель в Федеральном [законе](#) от 8 декабря 2003 г. N 162-ФЗ дал законодательное определение понятиям "помещение" и "хранилище". "Иное хранилище", как мы установили, - это особое устройство или место, специально оборудованное, приспособленное или предназначенное для постоянного или хотя бы временного хранения в нем и сбережения от хищения, порчи и уничтожения, стихийных сил природы и т.п. товарно-материальных ценностей, которые, однако, не могут быть отнесены к категории "помещение". Это все виды специальных устройств, специально предназначенных для хранения и сбережения различного имущества: товаров, денег, драгоценных металлов и драгоценных природных камней (сейфы, стальные шкафы, контейнеры, авторефрижераторы, морозильные камеры, охраняемые железнодорожные вагоны и платформы и т.п.).

В судебно-следственной практике "иными хранилищами" признаются также участки территории, специально предназначенные и приспособленные для постоянного или временного хранения материальных ценностей. К таким особым обособленным и охраняемым территориям

относятся товарные дворы железнодорожных станций, речного или морского грузовых портов, аэропортов, элеваторов, огороженные загоны для скота, охраняемые зерновые тока сельскохозяйственных предприятий и т.д. Разумеется, это правильное, основанное на требованиях уголовного закона разъяснение в полной мере распространяется и на проникновение в помещение или иное хранилище и не только на совершение групповой кражи, но и грабежа и разбоя. Таким образом, если в действиях преступников содержится не только квалифицирующий признак "проникновение", но еще и "группа лиц по предварительному сговору", оба эти отягчающие хищение обстоятельства должны быть отражены в соответствующем процессуальном документе (обвинительном заключении, приговоре суда), хотя это и не оказывает влияния на квалификацию содеянного по [ч. 2 ст. 158 УК](#), но будет, несомненно, учтено судом при назначении виновным конкретной меры наказания.

45. Следующий квалифицирующий признак, указанный в [п. "в" ч. 2 ст. 158 УК](#), - это кража с причинением значительного ущерба гражданину. Как видно из текста закона, указанный признак, в известной мере характеризующий размер хищения, относится к тайному изъятию имущества, принадлежащего только гражданину на праве собственности или титульного владения, и не касается корыстных посягательств на государственную и муниципальную собственность. Когда закон говорит применительно к хищению об "ущербе", не раскрывая его характера, надо иметь в виду, что речь может идти только о материальном, имущественном ущербе и притом лишь о реальном (положительном) ущербе, в структуре которого нет места убыткам собственника в виде упущенной выгоды, хотя она сама по себе фактически может быть весьма существенной потерей для его имущественных интересов.

В Федеральном [законе](#) от 8 декабря 2003 г. N 162-ФЗ законодатель предпринял попытку более или менее формализовать комментируемый признак, определив его нижнюю границу (не менее 2500 рублей). Это, конечно, большой шаг вперед при оценке "значительного ущерба" правоприменительными органами. Вместе с тем значительность ущерба зависит скорее не от стоимости похищенного имущества, а от совокупности факторов, определяющих материальное положение потерпевшего. Одна и та же стоимость похищенного имущества с учетом этих факторов в одном случае может быть признана значительным ущербом для данного потерпевшего, тогда как в другом случае, но уже для иного гражданина, она таковым сочтена не будет.

[Часть 2 ст. 158 УК](#) была дополнена еще одним квалифицирующим признаком - "кража, совершенная из одежды, сумки и другой ручной клади, находившихся при потерпевшем".

Названная законодательная новелла была обусловлена в первую очередь ежегодным ростом так называемых карманных краж. Ввиду очевидности этого квалифицирующего признака он, видимо, не требует каких-либо пространственных комментариев. Но некоторые пояснения все же могут быть полезны для правильного применения уголовного закона.

Контрапунктом данного квалифицирующего преступления признака является положение закона - похищаемая вещь должна находиться при потерпевшем, т.е. в его практическом владении, обладании. Поэтому если собственник или титульный владелец оставил принадлежащую ему вещь без личного присмотра (без физического обладания), т.е. оставил кому-либо для присмотра, оставил велосипед у входа в магазин, куда он зашел, то последующее похищение этого имущества воров лишает похищение данного квалифицирующего признака.

[Часть 3 ст. 158 УК](#) (в ред. Федерального закона от 30 декабря 2006 г.) предусматривает ответственность за особо квалифицированный состав кражи, если она совершена: а) с незаконным проникновением в жилище; б) из нефтепровода, нефтепродуктопровода, газопровода; в) в крупном размере.

В соответствии с [примечанием к ст. 139 УК](#) под жилищем понимаются: индивидуальный жилой дом с входящими в него жилыми и нежилыми помещениями; жилое помещение независимо от форм собственности, входящее в жилой фонд и пригодное для постоянного или временного проживания; а равно иное помещение или строение, не входящее в жилой фонд, но предназначенное для временного проживания.

Федеральный закон от 30 декабря 2006 г., изменив редакцию [примечания 3](#) в части характеристики хранилища, одновременно изменил и редакцию [ч. 3 ст. 158 УК](#), установив повышенную ответственность за хищения из нефтепровода, нефтепродуктопровода, газопровода (их понятие раскрывается в [комментарии к ст. 215.1 УК](#)). Такое решение законодателя не совсем понятно, так как трубопроводы, согласно [примечанию к ст. 158 УК](#), отнесены к хранилищу, хищение из которого является лишь квалифицирующим состав преступления признаком.

Согласно [п. 4 примечания к ст. 158 УК](#) крупным размером признается стоимость похищенного, превышающая 250 тыс. рублей.

46. [Часть 4 ст. 158 УК](#) предусматривает два особо квалифицирующих признака: а) кражу, совершенную организованной группой лиц; б) в особо крупном размере.

Организованная группа - одна из наиболее опасных форм соучастия в преступлении. Общее понятие организованной группы безотносительно к роду и виду преступления раскрывается в [п. 3 ст. 35 УК](#), а в [п. 5 указанной статьи](#) регламентированы основание, условия и объем уголовной ответственности лица, создавшего организованную группу либо руководившего ею, а равно участников такой группы, за преступления, совершенные в данной форме соучастия. При этом в законе ([п. 7 указанной статьи](#)) установлено, что совершение преступления организованной группой влечет более строгое наказание на основании и в пределах, предусмотренных Уголовным кодексом (см. [комментарий к ст. 35 УК](#)). Применительно к краже такое основание и пределы предусмотрены диспозицией и повышенной санкцией [ч. 4 ст. 158 УК](#), устанавливающей наказание в виде лишения свободы на срок от 5 до 10 лет.

Каких-либо особых, специфических признаков организованная группа, т.е. устойчивая группа лиц, заранее объединившихся для совершения одной, а чаще всего нескольких или даже системы краж чужого имущества, по сравнению с другими преступлениями не имеет, если, конечно, не считать преступной направленности, криминальной специализации ее деятельности. Как показывает практика борьбы с этой опасной разновидностью корыстных посягательств на собственность, организованные группы создаются для совершения серии квартирных краж с предварительной тщательной разведкой объектов, хищения престижных марок автомобилей, тайного изъятия грузов на железнодорожном, воздушном, водном и автомобильном видах транспорта. В сфере сельскохозяйственного производства организованные группы расхитителей его продукции создаются и активизируют свою преступную деятельность в период созревания и уборки урожая.

Применительно к организованным группам расхитителей признак устойчивости объединения нескольких лиц как конститутивное и определяющее средство такого рода преступного образования чаще всего проявляется в относительной длительности преступной деятельности группы, ее криминальной специализации, разделе сфер деятельности с другими подобными группами, четком распределении ролей и функции каждого ее участника, наличии лидера (руководителя, организатора), жесткой внутренней дисциплине, планировании преступной деятельности в целом на определенный период времени и каждого преступного акта в отдельности. Конечно, эти элементы в каждой организованной группе расхитителей проявляют себя в большей или меньшей степени, но в том или ином соотношении они типичны для такого рода преступных образований.

Ввиду более высокой внутренней организации данной формы соучастия по сравнению, например, с группой лиц по предварительному сговору в соответствии с предписаниями [п. 5 ст. 35 УК](#) установлены и более жесткие требования к основанию, условиям и объему уголовной ответственности за совершенные участниками организованной группы хищения чужого имущества. В частности, организатор или руководитель воровской организованной группы подлежит уголовной ответственности в качестве исполнителя за все кражи чужого имущества, совершенные группой, если они охватывались его умыслом независимо от того, принимал ли он в их совершении непосредственное участие. Другие участники организованной группы несут ответственность в том же качестве за все хищения чужого имущества, в подготовке или совершении которых они участвовали. Для рядового участника организованной группы недостаточно простой осведомленности о той или иной краже, совершенной другими ее членами,

для того, чтобы она была вменена ему в ответственность, если сам он не принимал участия в той или иной форме в подготовке и совершении преступления.

Пленум Верховного Суда РФ в п. 15 названного выше Постановления от 27 декабря 2002 г. разъяснил: при признании кражи и других форм хищения чужого имущества совершенными организованной группой действия всех соучастников независимо от их роли в содеянном подлежат квалификации как соисполнительство без ссылки на ст. 33 УК.

Если лицо подстрекало другое лицо или группу лиц к созданию организованной группы для совершения конкретных преступлений, в том числе и кражи, но не принимало непосредственного участия в подборе ее участников, планировании и подготовке к совершению преступления (преступлений) либо в их осуществлении, его действия следует квалифицировать как соучастие в совершении организованной группой преступлений (в данном случае кражи) со ссылкой на ч. 4 ст. 33 УК.

47. Кража, совершенная в особо крупном размере, - вторая разновидность особо квалифицированного состава данного преступления. Особо крупный размер, о котором говорит закон, характеризует качественные и количественные параметры общественно опасных последствий кражи: с одной стороны, он показывает глубину поражения (нарушения) отношений собственности, а с другой - величину реального материального ущерба, причиненного собственнику имущества или его законному владельцу.

Кража признается совершенной в особо крупном размере, если стоимость похищенного имущества превышает один миллион рублей.

В условиях рыночной экономики, при которой нет и не может быть жестко фиксированных, утвержденных в установленном порядке государственных розничных цен по всей номенклатуре товаров, сырья и материалов, стоимость похищенного имущества в денежном выражении должна, как представляется, определяться на основании среднерыночной цены на тот или иной вид имущества (товара), сложившейся в соответствующем регионе страны на момент совершения преступления. Естественно, что при определении размера хищения в качестве особо крупного необходимо исходить не только из региональных (областных, городских, данной местности) среднерыночных цен на похищенное имущество, но и учитывать его состояние, качество с точки зрения износа, амортизации, сохранения товарного вида и т.д., что может известным образом сказаться на его реальной стоимости. Такую оценку, как правило, дает товароведческая экспертиза.

Размер хищения в качестве особо крупного определяется только и исключительно суммарной стоимостью похищенного в денежном выражении. Такие натуральные и экономические критерии, как вес, объем, количество, хозяйственное значение похищенного имущества, его дефицитность и т.п., учитываться при определении размера хищения не могут.

Если совершено не одно, а несколько хищений, обособленных друг от друга по месту, источникам, способу учинения, в которых реализован самостоятельно возникший умысел виновных на изъятие чужого имущества, суммирование стоимости похищенных вещей в каждом отдельном преступлении при исчислении размера кражи в качестве особо крупного не допускается. Исключение составляет лишь единое продолжаемое хищение, в котором отдельные тождественные акты, охватываемые единым умыслом, составляют эпизоды одного растянутого во времени преступления. Если при сложении стоимости похищенного в отдельных эпизодах суммарная его стоимость превысит один миллион рублей, - налицо единое продолжаемое хищение, совершенное в особо крупных размерах, квалифицируемое по ч. 4 ст. 158 УК.

При совершении кражи группой лиц по предварительному сговору или организованной группой стоимость похищенного каждым ее участником в отдельности также может суммироваться, так как речь идет об одном групповом преступлении. Если общий размер такой кражи в денежном выражении достигает предела, установленного законом для "особо крупного размера", действия каждого из участвующих в преступлении лиц надлежит квалифицировать по ч. 4 ст. 158 УК. При этом доля, полученная каждым соучастником группового хищения при

последующем дележе преступно приобретенных ценностей, влияния на квалификацию их действий не оказывает, поскольку все они - соисполнители кражи, совершенной в особо крупном размере.

Следует сказать, что законодатель в целях дифференциации ответственности и индивидуализации наказания использует в санкциях за преступления против собственности ограничение свободы как основное и дополнительное наказания.

Статья 159. Мошенничество

Комментарий к [статье 159](#)

При квалификации мошенничества необходимо использовать [Постановление](#) Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2007 г. "О судебной практике по делам о мошенничестве, присвоении и растрате" (сайт Верховного Суда РФ: URL: <http://www.supcourt.ru>).

1. Предметом мошенничества помимо имущества является также право на чужое имущество как юридическая категория. Оно может быть закреплено в различных документах, например в завещании, страховом полисе, доверенности на получение тех или иных ценностей, в различных видах ценных бумаг. Имущественные права, удостоверенные именной ценной бумагой, передаются в порядке, установленном для уступки требований (цессии). Права по ордеру (например, векселю), т.е. с указанием лица, которому или по приказу которого должно быть произведено исполнение, передаются путем совершения на этом документе передаточной надписи - индоссамента. Индоссамент, совершенный на ценной бумаге, переносит все права, удостоверенные ею, на лицо, которому они передаются. Бланковый индоссамент вообще не содержит указания на лицо, которому переданы имущественные права ([ст. 146 ГК РФ](#)).

Документы, содержащие имущественные права, нередко бывают, как показывает практика, предметом различных мошеннических операций. Причем с момента получения мошенником такого документа, на основании обладания которым он приобретает право на имущество, преступление признается оконченным независимо от того, удалось ли мошеннику получить по нему соответствующее имущество в натуре или в денежном эквиваленте.

2. **С объективной стороны** специфика мошенничества состоит в способе его совершения. В отличие от многих других преступлений, которым присущ физический (операционный) способ, при мошенничестве способ действий преступника носит информационный характер либо строится на особых доверительных отношениях, сложившихся между виновным и потерпевшей стороной. В качестве способа завладения имуществом или приобретения права на имущество закон называет обман или злоупотребление доверием, которые и характеризуют качественные особенности данной формы хищения. Конечно, обман сам по себе еще не есть изъятие имущества и его обращение в пользу преступника. Но, как справедливо отмечается в монографической литературе, в составе мошенничества обман и злоупотребление доверием "выступают в роли вспомогательного действия, обеспечивающего выполнение основного действия, и включаются в него" (Панов Н.И. Способ совершения преступления и уголовная ответственность. Харьков, 1982. С. 35).

Основным действием при мошенничестве следует признать процесс изъятия имущества из владения собственника, обусловленный обманом или злоупотреблением доверием со стороны субъекта преступления. Именно эти взаимосвязанные акты составляют признаки объективной стороны мошенничества. Причем своеобразие данного преступления состоит в том, что с внешней стороны оно проявляется в "добровольном" отчуждении имущества самим собственником и передаче его преступнику. Последний, прибегая к обману или злоупотреблению доверием, непосредственно не изымает имущество из чужого владения. Но, фальсифицируя таким путем сознание и волю потерпевшего или злоупотребляя его доверием, мошенник достигает цели безвозмездного обращения переданного ему имущества в свою пользу. Обман или злоупотребление доверием выступают здесь в качестве внешних форм самого преступного поведения мошенника, и поэтому вряд ли обоснованно относить их к категории средств совершения преступления, как это нередко делается в юридической литературе.

По особенностям способа совершения преступления закон выделяет две разновидности мошенничества: 1) хищение путем обмана; 2) хищение путем злоупотребления доверием; однако не раскрывает ни первое, ни второе понятия.

3. Пленум Верховного Суда РФ разъяснил, что обман как способ совершения хищения или приобретения права на чужое имущество, ответственность за которое предусмотрена [ст. 159 УК РФ](#), может состоять в сознательном сообщении заведомо ложных, не соответствующих действительности сведений либо в умолчании об истинных фактах, либо в умышленных действиях (например, в предоставлении фальсифицированного товара или иного предмета сделки, использовании различных обманных приемов при расчетах за товары или услуги или при игре в азартные игры, в имитации кассовых расчетов и т.д.), направленных на введение владельца имущества или иного лица в заблуждение. При этом сообщаемые при мошенничестве ложные сведения (либо сведения, о которых умалчивается) могут относиться к любым обстоятельствам, в частности, к юридическим фактам и событиям, качеству, стоимости имущества, личности виновного, его полномочиям, намерениям. Злоупотребление доверием при мошенничестве заключается, по версии Пленума, в использовании с корыстной целью доверительных отношений с владельцем имущества или иным лицом, уполномоченным принимать решения о передаче этого имущества третьим лицам. Доверие может быть обусловлено различными обстоятельствами, например служебным положением лица либо личными или родственными отношениями лица с потерпевшим. Злоупотребление доверием также имеет место в случаях принятия на себя лицом обязательств при заведомом отсутствии у него намерения их выполнить с целью безвозмездного обращения в свою пользу или в пользу третьих лиц чужого имущества или приобретения права на него (например, получение физическим лицом кредита, аванса за выполнение работ, услуг, предоплаты за поставку товара, если оно не намеревалось возвращать долг или иным образом исполнять свои обязательства).

В практике имелись различные мнения по поводу момента окончания мошенничества. Постановлением Пленума в данный вопрос внесена определенная ясность. Так, мошенничество, т.е. хищение чужого имущества, совершенное путем обмана или злоупотребления доверием, признается оконченным с момента, когда указанное имущество поступило в незаконное владение виновного или других лиц и они получили реальную возможность (в зависимости от потребительских свойств этого имущества) пользоваться или распоряжаться им по своему усмотрению. Если мошенничество совершено в форме приобретения права на чужое имущество, преступление считается оконченным с момента возникновения у виновного юридически закрепленной возможности вступить во владение или распорядиться чужим имуществом как своим собственным (в частности, с момента регистрации права собственности на недвижимость или иных прав на имущество, подлежащих такой регистрации в соответствии с законом; со времени заключения договора; с момента совершения передаточной надписи (индоссамента) на векселе; со дня вступления в силу судебного решения, которым за лицом признается право на имущество, или со дня принятия иного правоустанавливающего решения уполномоченными органами власти или лицом, введенными в заблуждение относительно наличия у виновного или иных лиц законных оснований для владения, пользования или распоряжения имуществом).

4. Изготовление с целью сбыта или сбыт поддельных государственных ценных бумаг или других ценных бумаг в валюте Российской Федерации либо в иностранной валюте полностью охватывается признаками [ст. 186 УК](#) и дополнительной квалификации по [ст. 159 УК](#) не требует. Вместе с тем получение выигрыша по поддельным лотерейным билетам образует состав мошенничества, так как эти документы не содержат кредитного обязательства государства или коммерческой организации выплатить держателю билета его нарицательную стоимость, а дают лишь право на участие в розыгрыше призов.

5. Разновидностью хищения имущества путем злоупотребления доверием является безвозмездное, с корыстной целью обращение виновным товаров в свою пользу, полученных по договору бытового проката либо приобретенных в предприятиях розничной торговли в кредит без внесения соответствующих платежей и взносов собственникам имущества.

6. Мошенничество следует отличать от кражи, поскольку при ее совершении виновные тоже могут прибегать к обману с целью проникнуть в помещение, жилище, иное хранилище и тайно

похитить имущество. Однако при совершении кражи обман является всего лишь условием, облегчающим в дальнейшем тайное изъятие имущества, и в силу этого не обуславливает переход ценностей от собственника к преступнику. Совершенно иную роль играет обман в составе мошенничества, выступая как основной признак передачи имущества субъекту, который и обращает его в свою пользу. Следует отметить и то - и это, пожалуй, главное, - что при краже имущество тайно похищается помимо и вопреки воле потерпевшего. Мошенничество же, напротив, характеризуется как бы "добровольной" передачей имущества обманутыми собственником или владельцем преступнику.

Кроме этого, важной особенностью мошенничества является передача имущества в собственность или во всяком случае в титульное владение лица с наделением его в отношении этого имущества определенными правомочиями. Поэтому корыстное завладение имуществом, переданным лицу для осуществления чисто технических операций (помочь поднести чемодан, присмотреть за ненадолго оставленными вещами и т.д.), без наделения субъекта соответствующими правомочиями образует кражу, а не мошенничество.

7. **Субъективная** сторона мошенничества характеризуется виной в форме прямого умысла и корыстной целью.

8. **Субъект** преступления - физическое, вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

9. Квалифицирующие и особо квалифицирующие признаки состава мошенничества полностью совпадают с одноименными признаками состава кражи (см. [комментарий к ст. 158 УК](#)). Однако [ч. 3 ст. 159](#) дополняет их еще одним квалифицирующим признаком: мошенничество, совершенное лицом с использованием его служебного положения. Это могут быть не только должностные лица федеральных и муниципальных государственных организаций, но и работники коммерческих структур, использующие свое служебное положение для хищения путем обмана чужого имущества. Конкретные проявления этой разновидности мошенничества могут быть различными. Главное - необходимо установить, что, обманывая собственника или владельца имущества, виновный использовал при этом свое служебное положение как работник того или иного предприятия, организации или учреждения. [Часть 4 комментируемой статьи](#) дополнена еще одним признаком: "повлекшее лишение права гражданина на жилое помещение" (в ред. Федерального закона от 29.11.2012 N 207-ФЗ). В этом случае речь идет не только о праве собственности на жилое помещение, но и о праве на подобное помещение при аренде или социальном найме. Как представляется, важно правильно понимать содержание понятия "жилое помещение", и в этом вопросе можно ориентироваться, на наш взгляд, на понятие жилища, закрепленное в [примечании к ст. 139 УК](#).

10. В настоящее время на практике различают мошенничество как одну из форм хищения и мошенничество как преступление в предпринимательской сфере. Это необходимо для правильного применения ряда норм [УК](#) и [УПК РФ](#). По данному поводу Пленум Верховного Суда РФ в [Постановлении](#) от 29.10.2009 N 22 разъяснил, что преступление, предусмотренное [статьей 159 УК РФ](#), следует считать совершенным в сфере предпринимательской деятельности, если оно совершено лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность или участвующими в предпринимательской деятельности, и это преступление непосредственно связано с указанной деятельностью. Следствием такого подхода и стало включение в [УК РФ](#) специальных норм о мошенничестве в отдельных сферах ([ст. ст. 159.1 - 159.6](#)).

Статья 159.1. Мошенничество в сфере кредитования

Комментарий к [статье 159.1](#)

1. В соответствии с Федеральным [законом](#) от 29.11.2012 N 207-ФЗ [УК](#) был дополнен специальными нормами об ответственности за мошенничество в отдельных сферах экономической деятельности. Законодатель, сохраняя все признаки мошенничества, главное внимание уделяет специфике той или иной деятельности. [Статья 159.1](#) будет действовать исключительно в сфере кредитования. При этом следует помнить, что кредитный договор в силу [ст. ст. 819, 820 ГК РФ](#) должен быть законным по форме и по содержанию. Можно выделить также особенности предмета

преступления: денежные средства в рублях или в валюте, полученные в виде кредита от банка или иного заемщика.

2. Важнейший признак объективной стороны состава преступления - специфический способ - обман, выраженный в предоставлении заведомо ложных и (или) недостоверных сведений. Эти действия позволяют виновному завладеть денежными средствами заемщика, что говорит о наличии причинной связи между действиями и наступившими последствиями.

3. Необходимо будет доказать, что умысел виновного на завладение денежными средствами возник до их получения. При недоведении преступления до конца в силу не зависящих от виновного причин его действия рассматриваются как покушение.

4. **Субъект** данного преступления специальный - физическое, вменяемое лицо, достигшее 16 лет и являющееся заемщиком.

5. В ч. 2 комментируемой статьи ответственность предусмотрена за совершение преступления группой лиц по предварительному сговору (см. комментарий к ст. 35 УК).

Часть 3 предполагает ответственность для лица, использовавшего для совершения подобного мошенничества свое служебное положение, а также при совершении преступления в крупном размере (полагаем, что проценты по кредиту не учитываются при определении размера хищения, а рассматриваются как упущенная выгода).

В части 4 ответственность усилена за совершение преступления организованной группой лиц (см. ст. 35 УК) или за хищение в особо крупном размере.

Размеры за специальные виды мошенничества (ст. ст. 159.3, 159.4, 159.5, 159.6) отличаются от традиционных размеров хищения и установлены в примечании к данной статье. Крупным размером признается стоимость имущества, превышающая один миллион пятьсот тысяч рублей, а особо крупным - шесть миллионов рублей.

Статья 159.2. Мошенничество при получении выплат

Комментарий к статье 159.2

1. Сравнительно часто судебная практика сталкивается с незаконным получением обманным путем гражданами государственных пенсий в повышенных размерах, различных пособий и иных разовых или регулярных выплат, нередко при содействии должностных лиц, которые в этих целях выдают непосредственному исполнителю мошенничества фиктивные документы - справки о трудовом стаже, о работе в районах Крайнего Севера, о размере средней заработной платы за определенный период времени, о наличии детей и т.д. Высшие судебные инстанции разъяснили, что умышленное незаконное получение гражданином государственных средств в качестве пенсий, пособий и других выплат в результате обмана или злоупотребления доверием подлежит квалификации как хищение имущества путем мошенничества. Подобные действия квалифицировались по ст. 159 УК. Однако для устранения ошибок и разногласий в сфере получения пособий, компенсаций, субсидий и иных социальных выплат УК был дополнен комментируемой статьей об ответственности за мошенничество подобного вида.

2. Основная особенность заключается в предмете преступления, к которому относятся денежные средства или иное имущество в качестве пособий, компенсаций, субсидий и иных социальных выплат, установленных законами и иными нормативными правовыми актами (например, Федеральный закон от 31 декабря 2002 года N 190-ФЗ "Об обеспечении пособиями по обязательному социальному страхованию граждан, работающих в организациях и у индивидуальных предпринимателей, применяющих специальные налоговые режимы, и некоторых других категорий граждан", Федеральный закон от 22 декабря 2005 года N 180-ФЗ "Об отдельных вопросах исчисления и выплаты пособий по временной нетрудоспособности, по беременности и родам и размерах страхового обеспечения по обязательному социальному страхованию от

несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний в 2006 году", [Постановление](#) правительства Москвы от 1 ноября 2011 года N 514-ПП "Об установлении размеров отдельных социальных выплат некоторым категориям граждан на 2012 год" и др.) <1>. Законы и иные нормативные акты должны быть вступившими в силу и действующими.

<1> СПС "КонсультантПлюс" // my.consultant.ru.

3. Хищение с **объективной** стороны характеризуется действием (завладением предметов преступления путем представления заведомо ложных и (или) недостоверных сведений) или бездействием (умолчанием о фактах, влекущих прекращение указанных выплат).

4. При такой разновидности мошенничества виновные часто используют поддельные документы. Если поддельные документы по сговору выдает должностное лицо, то оно несет ответственность по совокупности преступлений за пособничество в таком мошенничестве и за должностной подлог. В подобных и других случаях в целях последующего хищения имущества с использованием подложного документа подделку последнего может совершить и сам гражданин. Как известно, такие действия независимо от цели использования в дальнейшем подделки, в том числе и для хищения имущества, образуют самостоятельный состав преступления, предусмотренного [ст. 327 УК](#). Если по такому подложному документу его исполнителем будут в дальнейшем обманным путем похищены имущественные ценности, содеянное, образуя реальную совокупность двух самостоятельных преступлений, должно квалифицироваться по [ст. ст. 327 и 159.2 УК](#).

Иное положение складывается, если мошенник лишь использует документ, заведомо для него ранее подделанный другим лицом. Как известно, [ч. 3 ст. 327 УК РФ](#) предусматривает ответственность за использование поддельного документа лицом, не принимавшим участия в его подлоге. Если такое использование имеет место в процессе совершения мошенничества как форма обмана, налицо идеальная совокупность сопоставляемых преступлений. С учетом того, что использование подложного документа есть одна из разновидностей обмана, содеянное следует квалифицировать только по [ст. 159.2 УК](#). Мошенничество, связанное с подделкой и использованием подложных документов, следует отличать от случаев устройства на работу на основании фальшивого диплома и получения соответствующей заработной платы за выполнение обязанностей по должности, которое лицо не имело права занимать. Например, А. предъявил поддельный диплом о высшем медицинском образовании, был назначен на должность главного врача санатория и успешно выполнял его обязанности в течение определенного времени. В данном случае состав хищения отсутствует, поскольку здесь нет безвозмездного получения государственных денежных средств. Иное дело, когда поддельваются и используются документы, дающие право на получение повышенной заработной платы или процентной надбавки к окладу. К числу таких документов относятся, например, дипломы кандидата и доктора наук, аттестаты доцента и профессора, справки о стаже работы в районах Крайнего Севера или приравненных к ним местностях, о выслуге лет работы врачом, преподавателем, на подземных работах и т.п., на основании которых работник в соответствии с законодательством получает более высокую оплату труда или процентную надбавку к должностному окладу. Такие действия, будучи частично безвозмездными и корыстными, отвечают всем признакам хищения. Однако его размер составляет не вся сумма полученных денежных средств, а только та ее часть, которая равна процентной надбавке или разнице между обычной и повышенной заработной платой, например, должностными окладами преподавателя государственного вуза, не имеющего ученой степени, и кандидата наук.

5. Квалифицирующие и особо квалифицирующие признаки аналогичны указанным в [ст. 159.1](#). Исключение составляет величина крупного и особо крупного размера, которая в силу [примечания к ст. 159.1 УК](#) соответствует крупному и особо крупному размерам хищения, указанного в [примечании к ст. 158 УК](#).

Статья 159.3. Мошенничество с использованием платежных карт

Комментарий к статье 159.3

1. Главная особенность данного вида мошенничества состоит в предмете преступления, к которому законодатель относит поддельную или принадлежащую другому лицу кредитную, расчетную или иную платежную карту (см. [комментарий к ст. 187 УК](#)). В соответствии с [п. 1.5](#) Положения ЦБ РФ от 24 декабря 2004 г. N 266-П "Об эмиссии банковских карт и об операциях, совершаемых с использованием платежных карт" (Вестник Банка России. 2005. N 17) кредитные организации вправе осуществлять эмиссию банковских карт (в том числе расчетных и кредитных):

а) расчетная (дебетовая) карта предназначена для совершения операций ее держателем в пределах установленной кредитной организацией-эмитентом суммы денежных средств (расходного лимита), расчеты по которым осуществляются за счет денежных средств клиента, находящихся на его банковском счете, или кредита, предоставляемого кредитной организацией-эмитентом клиенту в соответствии с договором банковского счета при недостаточности или отсутствии на банковском счете денежных средств (овердрафт);

б) кредитная карта предназначена для совершения ее держателем операций, расчеты по которым осуществляются за счет денежных средств, предоставленных кредитной организацией-эмитентом клиенту в пределах установленного лимита в соответствии с условиями кредитного договора. Чеки, проездные билеты или квитанции об оплате предметом этого преступления не являются.

2. Некоторые вопросы квалификации, связанные с указанными предметами, разъяснены в [Постановлении](#) Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2007 г. N 51 "О судебной практике по делам о мошенничестве, присвоении и растрате" (БВС РФ. 2008. N 2. С. 8). В соответствии с [п. 13](#) этого Постановления хищение чужих денежных средств путем использования заранее похищенной или поддельной кредитной (расчетной) карты, если выдача наличных денежных средств осуществляется посредством банкомата без участия уполномоченного работника кредитной организации, следует квалифицировать по соответствующей части [ст. 158 УК РФ](#). Как мошенничество, ответственность за которое предусмотрено комментируемой [статьей](#), хищение чужих денежных средств, находящихся на счетах в банках, путем использования похищенной или поддельной кредитной либо расчетной карты следует квалифицировать только в тех случаях, когда лицо путем обмана или злоупотребления доверием ввело в заблуждение уполномоченного работника кредитной, торговой или сервисной организации (например, в случаях, когда, используя банковскую карту для оплаты товаров или услуг в торговом или сервисном центре, лицо ставит подпись в чеке на покупку вместо законного владельца карты либо предъявляет поддельный паспорт на его имя).

3. Квалифицирующие и особо квалифицирующие признаки аналогичны указанным в [ст. 159.1](#) за исключением одного дополнения. В [части 2 комментируемой статьи](#) ответственность усилена также за причинение значительного ущерба гражданину (см. [комментарий к ст. 158 УК](#)).

Статья 159.4. Мошенничество в сфере предпринимательской деятельности

Комментарий к статье 159.4

1. Комментируемая [статья](#) предусматривает ответственность за посягательство на отношения в сфере предпринимательской деятельности, связанные с исполнением договорных обязательств. Обязательственные отношения урегулированы обязательственным правом. Регулированию этих отношений посвящены [разделы III и IV ГК РФ](#), содержащие более 700 статей. Отдельные вопросы договорных и внедоговорных обязательств могут регулироваться специальными федеральными законами, также возможно применение подзаконных актов (в случаях, прямо указанных в [ГК РФ](#)). Как представляется, объект посягательства сформулирован весьма широко, что может негативно сказаться на правоприменении. Кроме того, сфера предпринимательской деятельности охватывает и отношения кредитования, страхования, использования платежных документов, что затруднит применение специальных норм об ответственности за мошенничество.

2. Хищение в этом случае совершается путем обмана или злоупотребления доверием, характеризующих преднамеренность неисполнения договорных обязательств в будущем. Таким образом, виновный, заключая обязательство, гражданско-правовой договор, уже предполагает, что не будет их выполнять, а завладеет соответствующими денежными средствами, иным имуществом либо правом на имущество с корыстной целью.

3. Ответственность дифференцирована в зависимости от размера похищенного, который указан в [примечании к ст. 159.1 УК](#).

Статья 159.5. Мошенничество в сфере страхования

Комментарий к [статье 159.5](#)

1. Комментируемая [статья](#) предусматривает ответственность за хищение путем обмана в сфере страхования. Данная сфера имеет свою специфику, что проявляется в бланкетности диспозиции комментируемой статьи, которая предполагает изучение и знание следующих нормативных актов: [Закона](#) РФ от 27.11.1992 N 4015-1 "Об организации страхового дела в Российской Федерации" (ред. от 25.12.2012), Федерального [закона](#) от 16.07.1999 N 165-ФЗ "Об основах обязательного социального страхования" (ред. от 11.07.2011), [Закона](#) РФ от 28.06.1991 N 1499-1 "О медицинском страховании граждан в Российской Федерации" (ред. от 24.07.2009), Федерального [закона](#) от 28.03.1998 N 52-ФЗ "Об обязательном государственном страховании жизни и здоровья военнослужащих, граждан, призванных на военные сборы, лиц рядового и начальствующего состава органов внутренних дел Российской Федерации, Государственной противопожарной службы, органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ, сотрудников учреждений и органов уголовно-исполнительной системы" (ред. от 08.11.2011) и др.

2. Ответственность за мошенничество по данной [статье](#) наступает только в случаях, когда обман касается наступления страхового случая, а равно размера страхового возмещения, подлежащего выплате в соответствии с законом либо договором страхователю или иному лицу. Все остальные случаи мошенничества будут рассматриваться по [ст. 159 УК](#).

3. Квалифицирующие и особо квалифицирующие признаки аналогичны указанным в [ст. 159.3 УК](#).

Статья 159.6. Мошенничество в сфере компьютерной информации

Комментарий к [статье 159.6](#)

1. В настоящее время весьма распространено так называемое компьютерное мошенничество, когда виновный использует для хищения неправомерный доступ к охраняемой законом компьютерной информации, связанной с обладанием имуществом либо правами на имущество. Это было неоднократно предметом разбирательства и толкования со стороны Пленума Верховного Суда РФ, что послужило основанием для выделения специальной [статьи](#) об ответственности за мошенничество в сфере компьютерной информации. Бланкетность диспозиции предполагает знание следующих нормативных актов: Федерального [закона](#) от 27.07.2006 N 149-ФЗ "Об информации, информационных технологиях и о защите информации" (ред. от 28.07.2012); четвертой части [ГК](#) РФ; Федерального [закона](#) от 29.07.2004 N 98-ФЗ "О коммерческой тайне" (ред. от 11.07.2011); Федерального [закона](#) от 02.12.1990 N 395-1 "О банках и банковской деятельности" (ред. от 03.12.2012) и др.

2. К предмету данного преступления законодатель отнес чужое имущество и право на чужое имущество. В этом случае повторяется диспозиция общей [статьи](#) об ответственности за мошенничество, хотя такой подход неоднократно подвергался критике. Право на имущество в полном смысле слова не является предметом преступления, а лишь предполагает возникновение субъективного права владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом. Тем более что момент окончания преступления в этом случае связан лишь с государственной регистрацией, что не соответствует общепринятому моменту окончания хищения. Было бы лучше предусмотреть

специальную норму с приобретением права на имущество путем обмана или злоупотребления доверием. Дополнительным предметом преступления является компьютерная информация, с помощью которой виновный осуществляет обманные действия и завладевает имуществом или приобретает право на имущество. Поэтому незаконный доступ к охраняемой компьютерной информации и иные незаконные действия в данной сфере требуют квалификации по совокупности со [ст. ст. 272](#) или [273](#) УК.

3. Деяние с точки зрения объективной стороны осуществляется путем различных действий как технического, так и интеллектуального характера, а именно путем ввода, удаления, блокирования, модификации компьютерной информации либо иного вмешательства в функционирование средств хранения, обработки или передачи компьютерной информации или информационно-телекоммуникационных сетей. При этом при ненаступлении последствий в виде материального ущерба собственнику или иному обладателю имущества по причинам, не зависящим от воли виновного, его действия следует квалифицировать как покушение на данное преступление и по совокупности с действиями, ответственность за которые предусмотрена [ст. ст. 272](#) или [273](#) УК. В случае разглашения конфиденциальной информации возможна ответственность и по другим статьям УК.

4. Все другие элементы и признаки состава данного вида специального мошенничества соответствуют общему составу мошенничества (см. [комментарий к ст. 159](#) УК).

5. Квалифицирующие и особо квалифицирующие признаки аналогичны указанным в [ст. 159.3](#) УК.

Статья 160. Присвоение или растрата

Комментарий к [статье 160](#)

1. В комментируемой [статье](#) регламентирована ответственность сразу за две самостоятельные формы хищения чужого имущества - его присвоение и растрату, каждая из которых имеет свои объективные особенности, присущие этим способам изъятия и обращения предметов посягательства в пользу виновного или других лиц.

При квалификации присвоения и растраты необходимо использовать разъяснения [Постановления](#) Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2007 г. "О судебной практике по делам о мошенничестве, присвоении и растрате" (сайт Верховного Суда РФ: www.supcourt.ru).

2. Присвоение как самостоятельная форма хищения с **объективной стороны** представляет собой активные действия, выражающиеся в конечном счете в изъятии, обособлении вверенных виновному товарно-материальных ценностей и обращении их в свою пользу либо в пользу других лиц путем установления над ними их незаконного владения. Сущность присвоения состоит в том, что имущество, правомерно вверенное виновному, экономически перемещается из владения собственника, теряющего над ним в силу этого свою власть, в незаконное физическое обладание преступника, который получает фактическую возможность распоряжаться и пользоваться им по своему усмотрению. Субъективные правомочия собственника владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом преступно переходят в незаконную фактическую возможность субъекта присвоения действовать в отношении вверенного ему имущества таким же образом помимо воли лица, которому оно принадлежит на праве собственности или основанного на нем титульного владения.

В том случае, когда виновный похищает вверенное ему имущество, для того чтобы обратить его в свою пользу, предварительно неизбежно требуется обособить его от остального имущественного фонда собственника, переместить похищенное в пространстве и приобщить к своему личному имуществу, т.е. преступнику требуется сначала изъять предмет посягательства, а затем уже обратить его в свою пользу. Поэтому, вопреки широко распространенному мнению, присвоение - это не просто "удержание", "невозвращение", "уклонение от возврата" вверенного имущества, которые по своей психофизической ситуации, по своему операционному содержанию и форме всегда являются пассивным поведением, типичной разновидностью бездействия

человека. Однако похитить что-либо путем бездействия, как это общепризнано, практически, да и теоретически, невозможно. Присвоение - тоже форма активного поведения, состоящего в обособлении, т.е. изъятии и обращении похищаемого имущества в свою пользу.

3. Определяющей особенностью присвоения как самостоятельной формы хищения является особое правовое отношение субъекта к похищаемому имуществу, которое не затрагивает экономической и юридической природы самого предмета посягательства, продолжающего оставаться материальным субстратом чужой собственности.

[Статья 160 УК](#), характеризуя это отношение, в общей форме говорит об имуществе, "вверенном виновному".

Таковым следует считать имущество, находящееся в правомерном владении лица, которое наделено в отношении этого имущества определенными правомочиями. Раскрывая содержание анализируемой формы хищения, Пленум Верховного Суда РФ разъяснил, что как присвоение или растрата вверенного или находящегося в ведении лица имущества должно квалифицироваться незаконное безвозмездное обращение в свою пользу или пользу другого лица имущества, находящегося в правомерном владении виновного, который в силу должностных обязанностей, договорных отношений или специального поручения собственника осуществлял в отношении этого имущества правомочия по распоряжению, управлению, доставке или хранению (кладовщик, экспедитор, агент по снабжению, продавец, кассир и другие лица).

Это правильное по существу разъяснение относилось к хищению в названных формах только государственного или общественного имущества, и поэтому в качестве носителей правомочий - возможных специальных субъектов преступления в [Постановлении](#) Пленума Верховного Суда названы некоторые штатные или нештатные работники соответствующих организаций, которые, присваивая или растратывая вверенное им организацией имущество, неизбежно должны использовать свое служебное положение. Ситуация резко изменилась в связи с введением новым [УК РФ](#) уголовной ответственности и за присвоение или растрату имущества, принадлежащего отдельным гражданам. Эта категория потерпевших может вверить свое имущество и частным лицам, не являющимся работниками какой-либо организации, с наделением их определенными правомочиями по распоряжению, управлению, доставке или хранению имущества. Такие правомочия в том или ином объеме могут быть переданы гражданином - собственником имущества другим гражданам на основании гражданско-правовых договоров подряда, аренды, комиссии, проката, аренды транспортных средств, включая и договора с предоставлением услуг по управлению и технической эксплуатации ([ст. ст. 626 - 641 ГК](#)), перевозки и хранения и т.д. Понятно, что частные лица, получившие определенные правомочия от собственника по гражданско-правовому договору, могут преступно злоупотребить ими и присвоить переданные им имущественные ценности или денежные суммы в целях реализации договорных прав и обязательств сторон.

Представляется, что именно эти случаи корыстного безвозмездного присвоения или растраты имущественных ценностей, вверенных собственником частному лицу, имеет в виду [ч. 1 ст. 160 УК](#). Субъект же преступления, осуществляющий те или иные правомочия в отношении вверенного ему имущества в связи с занимаемой должностью (бригадир, экспедитор, агент по снабжению, должностное лицо и т.д.), присваивая переданные ему ценности, всегда использует свое служебное положение уже в силу того, что они не оказались бы в его ведении и распоряжении без факта занимаемой им должности. Эта криминальная ситуация охватывается, по нашему мнению, [ч. 2 ст. 160 УК](#) по признаку присвоения или растраты лицом с использованием своего служебного положения, причем этим субъектом квалифицированного вида комментируемого преступления может быть как должностное лицо (см. [комментарий примечания к ст. 285 УК](#)), так и рядовые работники, которые тем не менее осуществляли правомочия в отношении вверенного им имущества. Эту принципиально новую ситуацию, вытекающую из буквального толкования текста [ч. ч. 1 и 2 ст. 160 УК](#), надо иметь в виду, квалифицируя действия лиц, совершивших присвоение или растрату чужого имущества.

4. Одним из центральных в применении на практике комментируемой [статьи УК](#) является вопрос о наличии или отсутствии у субъекта определенных правомочий в отношении переданных

ему собственником товарно-материальных ценностей, имея в виду, что от его правильного разрешения органами следствия и судом зависит точная квалификация действий виновного по соответствующей статье [гл. 21 УК РФ](#). В связи с этим к субъектам указанного преступления наряду с должностными лицами сельскохозяйственных предприятий, организаций и учреждений должны быть отнесены экспедиторы, шоферы-экспедиторы, заведующие токами, складами и другие работники, которые осуществляли правомочия по отношению к похищаемому имуществу (БВС РСФСР. 1979. Т. 9. С. 7).

Вместе с тем действия шоферов, трактористов, комбайнеров, возниц гужевого транспорта, водителей малотоннажных речных транспортных средств (лодок, катеров, переправочных паромов), выразившиеся в корыстном, безвозмездном изъятии убранного зерна и другой сельскохозяйственной продукции при их перевозке к местам складирования или хранения, надлежит квалифицировать как кражу чужого имущества. Если же указанные категории работников, помимо чисто производственных функций по транспортировке продукции, выполняли еще и обязанности экспедитора, т.е. были снабжены товарно-транспортной накладной либо иным официальным отчетным документом с указанием наименования, ассортимента, количества (веса), а иногда и стоимости имущества, их действия в подобных случаях должны рассматриваться как хищение вверенных им ценностей в форме присвоения или растраты (БВС СССР. 1985. Т. 1. С. 7).

По общему правилу те или иные правомочия лица в отношении вверенного ему имущества закрепляются в определенной документальной форме: форме распределения прав, обязанностей по должности, договора, соглашения, приказа или письменного распоряжения руководства организации, товарно-транспортной накладной или квитанции, выписанной уполномоченным должностным лицом на имя их конкретного исполнителя.

5. Специальным **субъектом** присвоения являются материально ответственные лица, которым непосредственно вверены товарно-материальные ценности и которые в силу этого постоянно или временно осуществляют в их отношении определенные полномочия. Субъектом рассматриваемого преступления могут быть как должностные, что на практике встречается значительно чаще, так и недолжностные лица, как штатные, так и нештатные работники различных организаций, в том числе и коммерческих структур, достигшие 16-летнего возраста. Субъектом данного преступления может быть и обычный гражданин, получивший определенные правомочия в отношении конкретного имущества от такого же обычного гражданина, но только собственника. Но и в этом случае "обычный" гражданин получает уголовно-правовой статус специального субъекта преступления, который сообщают ему специальные правомочия в отношении похищаемого имущества.

6. Присвоение как форма хищения признается окончанным с момента изъятия и обособления чужого имущества от остальной товарно-материальной массы, принадлежащей собственнику, и одновременного присоединения его к личному имуществу субъекта преступления с целью распорядиться им как своим собственным. Последующие действия виновного в виде того или иного неправомерного использования уже присвоенного имущества, над которым он установил свое незаконное владение, лежат за пределами состава преступления и не превращают присвоение в другую форму хищения - растрату. В противном случае мы должны были бы признать совокупность двух самостоятельных актов хищения, а второе из них квалифицировать по признаку неоднократности его совершения. Нет нужды говорить о том, что подобное решение - юридический нонсенс, т.е. полная бессмыслица.

7. Растрата - самостоятельная форма хищения, при которой имущество, вверенное виновному для осуществления определенных правомочий, незаконно и безвозмездно истрачивается, расходуется, продается, потребляется и иным образом посредством активных действий отчуждается им, например, передается третьим лицам.

Если установлен состав растраты имущества, то это автоматически означает, что в действиях виновного отсутствует состав присвоения того же самого имущества.

8. Растрата признается окончанным преступлением в момент незаконного распоряжения

имуществом, вверенным виновному, т.е. тогда, когда завершился процесс его полного отчуждения в той или иной форме (потребления, израсходования, продажи, передачи другим лицам и т.д.). Чаще всего при совершении преступления в форме растраты начало и окончание деяния сливаются в единый акт отчуждения похищаемого имущества, что по самой физической природе процесса развития данного преступления исключает саму возможность говорить о том, что в течение определенного времени виновный незаконно владел похищенным. Например, кладовщик оптовой товарной базы продает гражданам вверенные ему материальные ценности, а полученные деньги обращает в свою собственность. В другом случае старший продавец мехового магазина безвозмездно передал нутриевую шубу своей сестре. Именно этим моментом растрата отличается от присвоения, которое всегда предполагает незаконное фактическое владение похищенным со стороны управомоченного лица - субъекта названного преступления в течение определенного периода времени.

Процесс незаконного распоряжения имуществом может и не носить одномоментного и одноактного характера, а слагаться из нескольких эпизодов его отчуждения, растянутых во времени. Это, однако, не меняет природы растраты как деяния, не связанного с установлением неправомерного владения над теми материальными ценностями, которые виновным еще не отчуждены. Растрата, слагающаяся из нескольких эпизодов, охватываемых единым умыслом субъекта, и имеющая общую цель незаконного обогащения за счет чужого имущества, должна признаваться оконченной в момент совершения последнего преступного акта отчуждения ценностей, как это свойственно единому продолжаемому хищению.

9. Присвоение и растрату чужого имущества следует отличать от кражи. Основным разграничительным признаком указанных форм хищения является отношение субъекта преступления к похищаемому имуществу. При присвоении или растрате имущество не только вверено виновному, находится в его правомочном владении, но он наделен относительно этого имущества и определенными правомочиями. При краже субъект либо вообще не имеет никакого отношения к похищаемому имуществу, либо получает лишь доступ к нему для выполнения чисто технических, производственных функций, которые, однако, не порождают никаких его правомочий по владению, пользованию, распоряжению или ответственной охране. Не является субъектом присвоения или растраты и должник, взявший у кого-либо займы определенную сумму денег, ибо их собственник никакими правомочиями в договоре займа другую сторону не наделяет, кроме обязанности вернуть долг в обусловленное сделкой время. Вместе с тем, если будет доказано, что некий гражданин, беря в долг деньги, с самого начала имел намерение не возвращать их собственнику и безвозмездно, с корыстной целью обратить в свою пользу, он совершает мошенничество (см. [комментарий к ст. 159 УК](#)). При отсутствии у должника умысла на хищение взятых займы денег и их невозвращение собственнику порождает гражданско-правовые отношения между кредитором и должником, которые разрешаются посредством предъявления первым соответствующего иска.

10. [Часть 2 ст. 160 УК](#) предусматривает ответственность за квалифицированные составы присвоения или растраты чужого имущества, если они совершены группой лиц по предварительному сговору и с причинением значительного ущерба гражданину. Данные признаки совпадают с аналогичными признаками квалифицированного состава кражи, которые были рассмотрены выше.

11. [Часть 3 ст. 160](#) формулирует признаки особо квалифицированных составов присвоения или растраты, если они совершены: а) лицом с использованием своего служебного положения; б) в крупном размере. Перечисленные признаки текстуально точно совпадают с одноименными признаками особо квалифицированного состава кражи (см. [комментарий к ст. 158 УК](#)).

12. В [ч. 4 ст. 160 УК](#) речь идет о присвоении или растрате чужого имущества, если они совершены организованной группой или в особо крупном размере. Эти признаки также прокомментированы выше при анализе состава кражи.

Статья 161. Грабеж

[Комментарий к статье 161](#)

1. Основной **объект** грабежа - общественные отношения собственности - полностью совпадает по своему социально-экономическому содержанию с объектами иных форм хищения чужого имущества. Однако, учитывая, что в соответствии с законом грабеж может быть соединен с насилием, не опасным для жизни или здоровья, либо с угрозой такого насилия, следует признать, что в качестве факультативного объекта уголовно-правовой охраны от данного посягательства может выступать телесная неприкосновенность гражданина, потерпевшего от преступления.

2. С **объективной стороны** грабеж выражается в открытом хищении чужого имущества. Открытый, очевидный, явный для окружающих, а потому и дерзкий способ изъятия имущественных ценностей из чужого владения - отличительное свойство грабежа, придающее ему специфическое своеобразие с точки зрения не только внешних форм проявления, так сказать, операционного метода (*modus operandi*) воздействия на предмет посягательства, но и качественной антисоциальной характеристики деяния и деятеля. Последняя состоит в том, что грабитель открыто, вызывающе цинично и дерзко, грубо нарушает сложившиеся в обществе отношения собственности, прибегая при этом нередко к физическому или психическому насилию над личностью, демонстративно, на глазах у присутствующих игнорирует императивные требования уголовного закона, что существенно повышает опасность совершаемых им противоправных действий, резко усиливает отрицательную морально-нравственную оценку его противоправного поведения.

3. Открытый, заведомо очевидный, явно заметный для собственника или других лиц, очевидцев преступления способ изъятия чужого имущества - определяющий объективный признак грабежа. Пленум Верховного Суда РФ в руководящем [Постановлении](#) от 27 декабря 2002 г. "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое" разъяснил, что открытым хищением имущества является такое хищение, "которое совершается в присутствии потерпевшего, лиц, в ведении или под охраной которых находится имущество, либо в присутствии посторонних, когда лицо, совершающее хищение, осознает, что присутствующие при этом лица понимают противоправный характер его действий, независимо от того, принимали ли они меры к пресечению этих действий или нет".

4. Деяние виновного, начатое как кража, перерастает в грабеж, когда факт изъятия становится известным потерпевшему или другим лицам, и преступник, осознавая данное обстоятельство, игнорирует его и завершает завладение имуществом уже открыто, явно для очевидцев. Интересно в этом отношении Определение Верховного Суда РСФСР по делу К. и Ю., в котором, в частности, указывается: "Как видно из материалов дела, К. на месте кражи зерна узнал о том, что он и Ю. застигнуты в момент совершения хищения, однако, несмотря на это, сидя за рулем автомашины с зерном, угнал ее в присутствии свидетеля Т., которого он видел. При таких обстоятельствах вывод суда первой инстанции о том, что хищение сельскохозяйственной продукции, начатое тайно, стало открытым, т.е. грабежом, является правильным" (БВС РСФСР. 1984. N 6. С. 6, 7).

Однако если вор обнаружил, что его преступление стало известно посторонним третьим лицам, и он, опасаясь быть задержанным, бросает похищенное и пытается скрыться с места преступления, то содеянное не выходит за рамки признаков покушения на кражу чужого имущества.

5. Оценка способа хищения как открытого так же, как и при краже, производится на основе учета объективного и субъективного критериев.

Объективный критерий состоит в осознании собственником или другими очевидцами преступления того факта, что на их глазах совершается хищение чужого имущества, и они воспринимают процесс его изъятия именно в качестве преступления.

Субъективный критерий заключается в том, что и сам преступник осознает, что его действия известны третьим лицам и они понимают значение происходящего именно как открытое изъятие имущества, которое ему не принадлежит. Сочетание рассмотренных критериев позволяет с высокой степенью достоверности делать вывод о наличии в действиях субъекта признаков

состава грабежа, а не кражи. Разумеется, эти объективные и субъективные обстоятельства события преступления, осознаваемые присутствующими при этом лицами, должны быть не только установлены, но и доказаны, поскольку в соответствии с уголовно-процессуальным законодательством они входят в предмет доказывания по уголовному делу как органами следствия, так и судом.

6. **Часть 2 ст. 161** УК предусматривает повышенную ответственность за квалифицированный состав грабежа, если он совершен: а) группой лиц по предварительному сговору; б) с незаконным проникновением в жилище, помещение или иное хранилище; в) с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия.

Первые два квалифицирующих признака ничем по существу не отличаются от одноименных признаков квалифицированного состава кражи, за исключением, разумеется, самих преступлений, ответственность за которые они отягчают (см. [комментарий к ст. 158](#) УК). Что касается третьего признака - "применение насилия, не опасного для жизни и здоровья, или угроза применения такого насилия", - то он требует специального рассмотрения.

7. Квалифицированный грабеж согласно прямому указанию закона может быть соединен только с применением такого физического насилия в отношении потерпевшего, которое не представляло опасность для жизни и здоровья человека. Речь, таким образом, может идти о сопряжении открытого изъятия чужого имущества с таким физическим насилием, которое выразилось в нанесении потерпевшему побоев или совершении иных насильственных действий, причинивших физическую боль, но не повлекших последствий в виде кратковременного расстройства здоровья или незначительной стойкой утраты общей трудоспособности (см. [комментарий к ст. 115](#) УК). Уголовная ответственность за побои предусмотрена [ст. 116](#) УК (см. [комментарий к указанной статье](#)). Поскольку, однако, такого рода физическое насилие является альтернативно-обязательным признаком квалифицированного состава грабежа, оно полностью поглощается им и не требует дополнительной квалификации действий виновного еще и по [ст. 116](#) УК.

Физическое насилие при грабеже, выразившееся в побоях, отдельных ударах, нанесении ссадин, кровоподтеков, гематом, причинении физической боли путем заламывания рук, проведения болевых приемов самбо, карате и других боевых единоборств, тугого болезненного связывания конечностей веревкой, шнуром, проволокой, интенсифицирует процесс посягательства на собственность и выступает как средство, облегчающее открытое изъятие имущества. Важно при этом установить, что примененное грабителем насилие не вылилось в причинение потерпевшему легкого вреда здоровью, не говоря уже о тяжком и средней тяжести вреда, трансформирующих содеянное в разбой. Судебно-следственная практика последовательно квалифицирует как насильственный грабеж и совершение в процессе открытого изъятия имущества таких, например, агрессивных действий, как сбивание жертвы с ног подножкой, опрокидывание его на землю, удержание захватом, срывание серег из ушей женщины с повреждением мочки уха, насильственное лишение или ограничение свободы передвижения и действий.

8. Психическое насилие, т.е. запугивание, угроза применения рассмотренного выше физического насилия, не опасного для жизни и здоровья потерпевшего, впервые введено законодателем в качестве квалифицирующего признака состава грабежа.

В уголовно-правовом смысле физическое или психическое насилие выступают при совершении грабежа в двух качествах: 1) средства открытого изъятия имущества; 2) средства удержания уже изъятых вещей. В последнем случае это имеет место обычно тогда, когда в процессе совершения кражи преступника застают на месте совершения преступления и он в целях удержания похищенных вещей применяет к обнаружившему его человеку физическое или психическое насилие.

Определение подлинной степени тяжести примененного насилия - важное условие квалификации действий виновного по [ч. 2 ст. 161](#) УК. Поверхностное исследование этого вопроса нередко приводит к ошибочной квалификации разбоя как грабежа и реже - наоборот, грабежа как

разбоя. Поэтому по такого рода уголовным делам в пограничных ситуациях следует назначать судебно-медицинскую экспертизу на предмет установления характера и тяжести насилия, примененного к потерпевшему.

9. [Часть 3 ст. 161](#) формулирует признаки особо квалифицированного состава грабежа, если он совершен: а) организованной группой; б) в особо крупном размере. Все эти признаки подробно прокомментированы применительно к составу кражи (см. [комментарий к ст. 158 УК](#)).

Статья 162. Разбой

Комментарий к [статье 162](#)

1. Разбой - двухобъектное преступление: он одновременно непосредственно посягает на отношения собственности и на здоровье человека. В рамках состава разбоя каждый из названных объектов относится к категории основных. Вместе с тем законодатель отнес норму об ответственности за разбой к группе преступлений, посягающих на отношения собственности, имея, очевидно, в виду, что жизнь и здоровье человека охраняются другой многочисленной и к тому же обособленной системой уголовно-правовых норм [Особенной части](#) Уголовного кодекса. Отсюда можно сделать вывод о том, что собственности придается приоритетное значение в рамках данной равнозначности объектов уголовно-правовой охраны. Причем этот вывод не противоречит [ст. 2](#) Конституции Российской Федерации, согласно которой человек, его права и свободы являются высшей ценностью, и [ст. 2](#) УК РФ, которая в ряду объектов правовой защиты поставила охрану прав и свобод человека и гражданина на первое место. Все уголовное законодательство с философской точки зрения от первой до последней нормы, что бы они ни охраняли, направлено в конечном счете на защиту личности как носителя и стороны всех общественных отношений. В системе [Особенной части](#) УК выделена самая большая подсистема норм, призванная непосредственно решить эту важнейшую задачу уголовного законодательства Российского государства. Наряду с этим оно предусматривает дополнительные правовые средства охраны личных неотъемлемых благ человека - жизни и здоровья, хотя сами по себе эти средства специально предназначены для защиты других интересов. Именно такой нормой является [статья](#) УК РФ об ответственности за разбой, основная служебная роль которой - защита важнейшей экономической категории общества - отношений собственности. Эти обстоятельства и предопределили место [ст. 162](#) в системе норм [Особенной части](#) УК РФ.

2. С **объективной стороны** разбой выражается в нападении с целью хищения чужого имущества, совершенном с применением насилия, опасного для жизни и здоровья, либо с угрозой применения такого насилия. В содержательной структуре диспозиции [ст. 162](#) УК можно выделить следующие конструктивные элементы: 1) нападение; 2) с целью похищения чужого имущества; 3) соединенное с насилием, опасным для жизни и здоровья человека или 4) с угрозой применения такого насилия.

3. Под нападением следует понимать внезапные для потерпевшего агрессивные действия виновного, которые соединены с насилием или угрозой применения насилия. Нападение и непосредственно следующее за ним насилие (угроза), слитые как бы вместе, составляют органическое единство двух неразрывных агрессивных актов, субъективно объединенных единой целью - хищением чужого имущества. Поэтому о нападении как самостоятельном объективном признаке разбоя можно говорить весьма условно, имея в виду, что вне насилия или угрозы применения насилия оно теряет уголовно-правовое значение. Нападение, не соединенное с агрессивным насильственным поведением виновного, лишается всякого смысла, ибо в таком случае оно не может быть средством завладения чужим имуществом, подавления воли и решимости потерпевшего к сопротивлению или, во всяком случае, к воспрепятствованию захвата имеющихся у него материальных ценностей. Эту особенность рассматриваемого признака надо учитывать, устанавливая объективную сторону состава разбоя.

4. Закон, говоря о физическом насилии как признаке разбоя, определяет его в общем виде как "опасное для жизни и здоровья". Поскольку смерть потерпевшего как результат примененного к нему насилия не охватывается составом разбоя, можно сделать вывод о том, что речь идет об умышленном причинении тяжкого вреда здоровью, опасного для жизни в момент причинения,

независимо от наступления последствий, указанных в [ст. 111 УК](#). Однако причинение такого тяжкого вреда в процессе разбойного нападения подпадает под признаки [ч. 4 ст. 162 УК](#). Следовательно, в [ч. 1 ст. 162](#) имеется в виду только такое насилие, которое выразилось в причинении средней тяжести ([ст. 112](#)) или легкого вреда здоровью ([ст. 115 УК](#)) потерпевшего (см. [комментарий к ст. ст. 112 и 115 УК](#)). Для констатации именно такого характера вреда по делам о разбое необходимо проведение судебно-медицинской экспертизы.

При оценке степени тяжести примененного виновным насилия следует учитывать не только последствия в виде причинения вреда здоровью потерпевшего, но и его интенсивность, продолжительность, способ применения орудия преступления. В частности, Пленум Верховного Суда РФ в упоминавшемся выше [Постановлении](#) от 27 декабря 2002 г. разъяснил, что по [статье](#) об ответственности за разбой следует квалифицировать нападение с целью завладения имуществом, которое причинило потерпевшему легкое телесное повреждение без расстройства здоровья либо вообще не причинило никакого вреда его здоровью, однако в момент применения создавало реальную опасность для жизни и здоровья потерпевшего. Таким насилием могут, например, быть удушение человека, длительное и неоднократное удержание головы человека в ванне, наполненной водой, надевание на голову полиэтиленового пакета с целью вызвать удушье и подобные насильственные действия.

Пленум Верховного Суда РФ в [Постановлении](#) от 27 декабря 2002 г. предложил оценивать как разбой случаи приведения потерпевшего в бессознательное состояние посредством применения сильнодействующих снотворных (например, клофелина в сочетании с крепкими спиртными напитками) и других одурманивающих средств в целях изъятия чужого имущества. Свойства и характер действия одурманивающих веществ или их смеси при необходимости устанавливаются с помощью соответствующего специалиста либо экспертным путем.

Действия лица, совершившего нападение с использованием собак или других животных, представляющих опасность для жизни и здоровья человека, либо с угрозой такого насилия, надлежит квалифицировать с учетом конкретных обстоятельств дела по [ст. 162 УК](#).

5. Психическое насилие при разбое состоит в угрозе (запугивании) немедленного применения насилия, опасного для жизни и здоровья потерпевшего, в качестве которого чаще всего выступает либо собственник, либо законный владелец. Потерпевшими в отдельных случаях могут быть и посторонние по отношению к имуществу граждане, если они начали активно воспрепятствовать изъятию имущества, а преступник прибегает к угрозе такого рода с целью преодоления сопротивления с их стороны и завершения процесса завладения ценностями. Такая ситуация возможна, например, при незаконном вторжении преступника в квартиру с целью хищения имущества, в которой в это время находились гости, а ее хозяин отлучился на некоторое время за покупками в соседний магазин. Правда, в этом случае действия преступника должны квалифицироваться по [ч. 3 ст. 162 УК](#) по признаку "проникновение в жилище, помещение или иное хранилище".

Угроза должна быть наличной, реальной и действительной. Форма ее внешнего выражения не имеет принципиального значения: чаще всего она выражается словесно, но не исключается и доведение ее посредством жестов, конклюдентных действий, например, путем демонстрации огнестрельного или холодного оружия, которое может быть реально приведено в действие, если требование преступника немедленной передачи ему ценностей не будет осуществлено потерпевшим. Важно, чтобы угроза, выраженная в той или иной очевидной для потерпевшего форме, субъективно воспринималась им как реальная и действительная, создавала в силу этого убеждение в том, что она будет реализована, если виновный встретит с его стороны какое-либо противодействие преступлению. Угроза при разбое является средством хищения имущества именно в силу такого ее восприятия потерпевшим, на что, собственно, и рассчитывает преступник, прибегая к запугиванию жертвы преступления. Поэтому цель угрозы как средства разбоя состоит в том, чтобы подавить или хотя бы временно парализовать волю потерпевшего и сопротивление разбойнику и тем самым облегчить ему насильственное хищение имущества.

6. Физическое насилие и угроза являются средствами хищения чужого имущества. Деяния, начатые как кража или грабеж (в том числе и насильственный), но в дальнейшем в процессе их

совершения заставившие преступника интенсифицировать по тем или иным обстоятельствам физическое или психическое насилие, доведя его до уровня, свойственного разбою, превращают содеянное в посягательство, предусмотренное [ст. 162 УК](#).

7. По своей законодательной конструкции, с учетом его исключительно высокой степени общественной опасности, разбой сформулирован в законе как формальный состав, который признается оконченным преступлением с момента нападения, соединенного с насилием, опасным для жизни или здоровья, или с угрозой применения насилия, независимо от того, удалось ли преступнику фактически похитить имущество или не удалось.

8. **Часть 2 ст. 162 УК** предусматривает ответственность за квалифицированный состав разбоя, если он совершен: а) группой лиц по предварительному сговору; б) с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия.

Квалифицирующий признак, указанный в п. "а", прокомментирован применительно к анализу состава кражи (см. [комментарий к ст. 158 УК](#)) и какой-либо специфики применительно к разбою не имеет. Следует подчеркнуть, что при совершении разбоя группой лиц по предварительному сговору вовсе не обязательно, чтобы все соисполнители применяли физическое или психическое насилие определенной степени тяжести. Важно, чтобы хотя бы один из них совершил подобные насильственные действия и они охватывались умыслом других соучастников. В противном случае речь может пойти об эксцессе исполнителя (см. [комментарий к ст. 36 УК](#)).

9. Разбой с применением оружия или других предметов, используемых в качестве оружия, существенно повышает общественную опасность данного преступления. Ведь это резко усилит агрессивность и силу нападения, способно причинить потерпевшему большой (тяжкий) вред здоровью и даже жизни потерпевшего, придаст самому преступнику уверенность в достижении цели похищения чужого имущества, в его неуязвимости со стороны лиц, которые могут оказать сопротивление или воспрепятствование преступному посягательству на собственность и личность. Все это в совокупности свидетельствует об особой дерзости и преступника, и его деяния.

Оружие, которое используется субъектом при совершении разбоя, может быть как огнестрельным, так и холодным, включая различные виды и устройства взрывного действия - граната, толовая шашка, динамитный патрон и т.д. (см. [комментарий к ст. 222 УК](#)). Оружием может быть и гладкоствольное охотничье оружие, тем более обрезы из него.

Предметы, используемые в качестве оружия, - категория чрезвычайно широкая. Она охватывает, по сути, любые предметы, которыми может быть причинен тяжкий вред здоровью человека, вплоть до лишения его жизни. Это, к примеру, топоры, серпы, косы, любые ножи, молотки, долото, отвертки, металлические пруты и трубы и т.п. Предварительная их приспособленность или подготовленность к нанесению телесных повреждений человеку не требуется. Указанные предметы могут быть фактически использованы для причинения вреда здоровью потерпевшего, но могут лишь демонстрироваться виновным для подкрепления реальности угрозы и увеличения силы ее воздействия как средства устрашения других лиц, подвергшихся нападению в указанных законом целях. Если же виновный не имел намерения применить их фактически для нанесения вреда жизни или здоровью потерпевшего, его деяние должно квалифицироваться по [ч. 1 ст. 162 УК](#). При этом суды должны руководствоваться положениями Федерального [закона](#) от 13 декабря 1996 г. "Об оружии" и на основании экспертного заключения устанавливать, является ли примененный при нападении предмет оружием, предназначенным для поражения живой или иной цели. При наличии к тому оснований, предусмотренных Законом, действия такого лица должны дополнительно квалифицироваться по [ст. 222 УК](#).

Заслуживает особого внимания вопрос об использовании преступником различных изделий-имитаций: игрушечных пластмассовых пистолетов, автоматов, кинжалов, сабель и т.д., имеющих чисто внешнее сходство с их настоящими аналогами, но не способных в силу своих физических свойств причинить какой-либо серьезный вред в случае использования их, скажем, в качестве ударного предмета. Имея в виду неоднозначное разрешение обсуждаемого вопроса в судебной-следственной практике, Пленум Верховного Суда РФ в [Постановлении](#) от 27 декабря 2002 г.

разъяснил, что если виновный угрожал имитацией оружия (например, макетом пистолета, игрушечным кинжалом и т.д.), не намереваясь использовать эти предметы для причинения вреда здоровью, опасного для жизни или здоровья, его действия (при отсутствии отягчающих обстоятельств) следует также квалифицировать как разбой без квалифицирующих признаков по [ч. 1 ст. 162 УК](#).

Вместе с тем, если преступник использовал и имел намерение реально применить такую имитацию оружия (например, выточенный из свинца или стали макет боевого пистолета ПМ), ударом которого благодаря его весу, конфигурации можно причинить тяжкий вред здоровью или жизни потерпевшего, разбой следует расценивать квалифицированным, но по признаку использования не оружия, а "иных предметов".

Одного субъективного восприятия потерпевшего, которому показалось, что преступник использует не детский пластмассовый игрушечный пистолет, а настоящее, подлинное оружие, без учета объективных свойств орудий посягательства и намерений субъекта, недостаточно для квалификации действий виновного по [ч. 2 ст. 162 УК](#).

[Часть 3 ст. 162 УК](#) предусматривает ответственность за особо квалифицированный состав разбоя, если он совершен: а) с незаконным проникновением в жилище, помещение либо иное хранилище; б) в крупном размере. Эти особо квалифицирующие признаки подробно рассмотрены при анализе состава кражи. Каких-либо специфических особенностей применительно к разбою они не имеют (см. [комментарий к ст. 158 УК](#)).

Разбой, предусмотренный [ч. 4 ст. 162 УК](#), существенно усиливает наказание, если он совершен: а) организованной группой; б) в целях завладения имуществом в особо крупном размере; в) с причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего.

Квалифицирующие обстоятельства, предусмотренные [п. п. "а" и "б"](#), прокомментированы выше применительно к анализу состава кражи.

Следует сделать лишь одно уточнение. В случаях, когда лицо, совершившее разбойное нападение, имело цель завладеть имуществом в особо крупном размере, т.е. свыше 1 млн. рублей (например, при нападении на инкассаторов, при ограблении банка и т.д.), но фактически не завладело деньгами, или их сумма не превышала указанного размера, его действия надлежит квалифицировать по [п. "б" ч. 4 ст. 162 УК](#) (см.: [п. 25 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г.](#)).

Разбой, совершенный с реальным умышленным причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего ([п. "в" ч. 4 ст. 162 УК](#)), выражается в фактическом причинении ему любого последствия, указанного в [ст. 111 УК](#) (см. [комментарий к названной статье](#)).

Если в результате причинения тяжкого вреда здоровью потерпевшего наступила его смерть, по отношению к которой виновный проявил неосторожную вину, содеянное должно квалифицироваться по правилам совокупности преступлений, предусмотренных [п. "в" ч. 4 ст. 162](#) и [ч. 4 ст. 111 УК](#). При умышленном причинении смерти деяние виновного также квалифицируется по совокупности [ч. 4 ст. 162](#) и [ч. 2 ст. 105 УК](#) (см.: [Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 января 1999 г. "О судебной практике по делам об убийствах \(ст. 105 УК РФ\)"](#)).

Статья 163. Вымогательство

Комментарий к [статье 163](#)

1. Вымогательство - особая форма корыстных и, как правило, насильственных посягательств на отношения собственности, которая, тесно примыкая к хищениям чужого имущества, не относится, однако, к этой сравнительно многочисленной группе преступлений. Имея много общих черт с хищениями (единство объекта и предмета, за исключением действий имущественного характера, прямой умысел, корыстная направленность, такая же мотивация активных действий, невозможность совершения преступления путем пассивного поведения), вымогательство тем не

менее не в полной мере охватывается родовыми признаками общего понятия хищения. Прежде всего в составе вымогательства закон не предусматривает каких-либо последствий в виде причинения ущерба основному **объекту** уголовно-правовой охраны, которые являются конститутивным признаком хищения (кроме разбоя), во-вторых - и это, очевидно, самое главное, - момент незаконного реального завладения имуществом, если это вообще случится в будущем, существенно оторван во времени от момента совершения вымогателем самих преступных действий. Все это не оставляет сомнения в том, что по букве и смыслу закона вымогательство не является самостоятельной формой хищения и вообще не входит в подгруппу названных корыстных посягательств на собственность.

2. Помимо основного объекта вымогательства - отношений собственности, в качестве второго обязательного объекта названа личность, а если оно соединено с применением физического насилия ([ч. ч. 2 и 3 ст. 163 УК](#)), - то и здоровье человека.

Понятно, что двуобъектность насильственного вымогательства, посягающего в подобных случаях и на такое важное социальное благо, как здоровье человека, усиливает его вредоносную направленность, повышает степень общественной опасности. Так расценивает это и законодатель, установив за особо опасный вид вымогательства наказание в виде лишения свободы сроком до 15 лет с конфискацией имущества. Квалифицированные виды вымогательства относятся по закону к категориям тяжкого и особо тяжкого преступлений (см. [комментарий к ст. 15 УК](#)).

3. Предметом вымогательства являются: 1) чужое имущество (см. [комментарий к ст. 158 УК](#)); 2) право на имущество (см. [комментарий к ст. 159 УК](#)) и 3) другие действия имущественного характера.

Благодаря анализу такого объективного признака вымогательства, как предмет посягательства, нельзя согласиться с высказанным в теории уголовного права мнением о том, что "право на имущество", о котором говорит закон, - это "особая разновидность (или форма) имущества" (см.: Курс советского уголовного права. М., 1970. Т. IV. С. 402). Имущество, будь то товар, вещь или валюта, денежные знаки, имеет определенную натуральную (физическую) субстанцию: это всегда чувственно осязаемый предмет материального мира, обладающий стоимостью или являющийся всеобщим эквивалентом стоимости, который представляют собой деньги. Право же на имущество - категория сугубо юридическая, содержанием которой являются правомочия собственника или управомоченных им лиц владеть, пользоваться или распоряжаться предметами материального мира в виде товарно-денежных ценностей. Право на имущество закрепляется в определенных документах (чаще всего требующих установленной законом формы и реквизитов), но от этого не становится само по себе категорией предметно-натуральной. Поэтому такое право, равно как и "действия имущественного характера", разновидностью или формой имущества не является. Это обстоятельство приобретает особое значение при отграничении вымогательства от грабежа и разбоя, что будет предметом особого комментария далее. Нельзя не учитывать и того, что отождествление различных предметов преступления в виде "имущества" и "права на имущество" способно внести разноречивость в правоприменительную практику при квалификации насильственных хищений и вымогательства, породить следственные и судебные ошибки.

Практика борьбы с вымогательством встречается с такими разновидностями требования передачи права на имущество, как долговая расписка, фиктивное зачисление в состав учредителей различных коммерческих структур в целях получения в последующем доходов от прибыли, полученной в результате хозяйственной или финансовой (банковской) деятельности, оформление документа на переход права собственности к преступнику на определенные ценности и др.

Действия имущественного характера - это деятельность, создающая стоимость. Это может быть бесплатное написание под именем вымогателя гонимого произведения, зачисление на оплачиваемую должность без выполнения фактической работы, безвозмездный трудоемкий капитальный ремонт автомашины, безвозмездная постройка дачного домика и т.д.

4. С **объективной стороны** вымогательство выражается в требовании виновного передачи ему имущества, права на имущество или совершения в его пользу или в пользу других указанных

им лиц каких-нибудь действий имущественного характера, адресованном собственнику или владельцу имущественных благ и соединенном с угрозой применения насилия либо уничтожения или повреждения чужого имущества, а равно угрозой распространения сведений, позорящих потерпевшего или его близких, либо иных сведений, которые могут причинить существенный вред правам или законным интересам потерпевшего или его близких.

5. Требование, о котором говорит закон, - это настойчивая, повелительная просьба, адресованная потерпевшему, которая по своей силе напоминает скорее императивный приказ к совершению последним определенных имущественных актов - передаче преступнику материальных ценностей, прав на имущество или совершение действий имущественного характера. При этом подобное требование, подкрепленное угрозой, по своему характеру приобретает форму "жесточкого", не терпящего возражений, проволочек, отказа от выполнения императива.

6. Угроза, психическое насилие, как средство, побуждающее к исполнению предъявленного требования, должна быть действительной и реальной, т.е. субъективно восприниматься потерпевшим как вполне осуществимая. Только такое запугивание способно оказать на него определенное психическое воздействие и мотивировать требуемое поведение в интересах вымогателя. Адресатом угрозы может быть как сам потерпевший, к которому обращено требование, так и, как говорит закон, его близкие. В нем не говорится о "близких родственниках", а имеется в виду значительно более широкий круг людей. Поэтому следует признать, что вопрос о том, является ли тот или иной человек близким по отношению к потерпевшему, решается им самим. Таковыми могут быть родители, супруг, дети, усыновленные сестры и братья, дед, бабушка, другие родственники, а также и посторонние по степени родства люди - жених (невеста), любимая девушка, любовник и даже близкие друзья лица, подвергшегося вымогательству.

7. По своему содержанию угроза, выраженная в любой форме - устно, письменно, непосредственно вымогателем или через третьих лиц и т.д., - в соответствии с требованиями закона может быть различной. Вымогатель может угрожать потерпевшему: 1) применением физического насилия; 2) уничтожением или повреждением имущества; 3) распространением сведений, позорящих потерпевшего или его близких; 4) распространением иных сведений, которые могут причинить существенный вред правам и законным интересам указанных лиц.

8. В рамках объективных признаков основного состава вымогательства (ч. 1 ст. 163 УК) своеобразие угрозы применения физического насилия состоит в том, что она, во-первых, по своему содержанию допускает причинение потерпевшему или его близким любой степени тяжести вреда здоровью и даже их убийство; во-вторых, обращена, как правило, в будущее, когда вымогатель высказывает намерение реально применить насилие через некоторое время в дальнейшем. Однако в сочетании с требованием передачи права на имущество или совершения действий имущественного характера угроза насилием, что очень важно подчеркнуть, может носить и наличный характер, т.е. содержать недвусмысленно выраженное вовне намерение реализовать ее немедленно, уже в самый момент предъявления указанной претензии, если не будет согласия потерпевшего на ее удовлетворение.

Полезно обратить особое внимание на то, что в подобных случаях такой характер и содержание угрозы не превращают вымогательство в разбойное нападение, соединенное с угрозой применения насилия, опасного для жизни и здоровья потерпевшего, поскольку предметом посягательства, что имманентно для хищения в форме разбоя, является не само имущество, а право на таковое или действия имущественного характера. Последние же ни при каких условиях не могут быть предметом разбойного нападения в качестве обязательного объективного признака его состава.

9. Угроза уничтожения или повреждения имущества, принадлежащего потерпевшим или его близким, может быть по своему характеру как обращенной в будущее, так и содержать опасность немедленного осуществления. Такое содержание запугивания не ставит вымогательство в какое-либо соотношение с хищением чужого имущества, и поэтому оно остается в рамках признаков рассматриваемого преступления. Естественно, что если угроза такого рода будет виновным реализована, содеянное требует дополнительной квалификации по соответствующей части ст. 167

УК (см. [комментарий к указанной статье](#)).

10. Угроза разглашения позорящих потерпевшего или его близких сведений (шантаж) - это запугивание сообщением третьим лицам любой информации - ложной или правдивой, действительной, - но непременно позорящего характера. Являются ли сведения таковыми и в какой степени их разглашение может нарушить интересы самого потерпевшего или его близких, всецело зависит от оценки и субъективного отношения к этим фактам лица, к которому вымогателем предъявлено соответствующее требование, так как именно оно выбирает альтернативу и в ее рамках конкретный вариант своего поведения в связи с высказанной угрозой. Поэтому суд не должен заниматься решением вопроса о том, в какой мере сведения, разглашением которых угрожал вымогатель, были ложными или действительными, объективно способными опозорить потерпевшего или его близких. Вместе с тем, как разъяснил Пленум Верховного Суда РСФСР в [п. 3 Постановления от 4 мая 1990 г. "О судебной практике по делам о вымогательстве"](#) (с изменениями от 18 августа 1992 г., 21 декабря 1993 г. и 25 октября 1996 г. // Судебная практика по уголовным делам / Сост. Г.А. Есаков. М.: ТК Велби; Проспект, 2005. С. 94 - 96), в случаях, если о потерпевшем или его близких фактически оглашены сведения заведомо клеветнического либо оскорбительного характера, содеянное при наличии к тому оснований (дела частного обвинения) квалифицируется по совокупности как клевета или оскорбление. Но в этом случае вопрос о ложности распространенных сведений и способности их опозорить потерпевшего или его близких решается только самим судом на основании общепринятых норм морали и нравственности, а также правил человеческого общежития.

Что касается угрозы распространения иных сведений, которые могут причинить существенный вред правам или законным интересам потерпевшего или его близких, то их содержание может быть самым различным, например, разглашение коммерческой тайны, секреты производственных технологий, критическое финансовое положение или даже банкротство и т.д. Важно подчеркнуть, что решение вопроса о том, способны ли такие сведения, будь они преданы огласке, объективно причинить именно существенный вред соответствующим правам или интересам, принадлежит исключительно потерпевшему.

11. Вымогательство, будучи по своей конструкции формальным составом преступления, признается оконченным деянием с момента предъявления требования о передаче имущества, права на имущество или совершения действий имущественного характера. Последующие действия потерпевшего лежат за пределами признаков состава вымогательства.

12. С **субъективной стороны** вымогательство - корыстное преступление, совершаемое только с прямым умыслом: виновный осознает, что им предъявляется незаконное требование передачи ему предметов преступления, и желает таким путем добиться неправомерного их получения. Субъект действует по корыстным мотивам и преследует цель незаконного обогащения.

13. **Субъектом** вымогательства может быть любое вменяемое лицо, достигшее 14-летнего возраста.

14. [Часть 2 ст. 163](#) УК предусматривает ответственность за квалифицированный состав вымогательства, если оно совершено: а) группой лиц по предварительному сговору; б) с применением насилия; в) в крупном размере.

Квалифицирующие признаки, указанные в [п. п. "а" и "г" ч. 2 ст. 163](#) УК, совпадают с аналогичными признаками состава кражи (см. [комментарий к ч. 2 ст. 158](#) УК).

В рамках признаков [ч. 2 ст. 163](#) УК насилие по степени тяжести охватывает побои, умышленное причинение легкого и средней тяжести вреда здоровью потерпевшего (см. [комментарий соответственно к ст. ст. 116, 115 и 112](#) УК). Поскольку названные преступления против личности являются квалифицирующим признаком состава вымогательства, их фактическое совершение полностью охватывается [ч. 2 ст. 163](#) УК и не требует дополнительной квалификации.

15. [Часть 3 ст. 163](#) УК предусматривает ответственность за особо квалифицированный состав вымогательства, если оно совершено: а) организованной группой лиц; б) в целях получения

имущества в особо крупном размере; в) с причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего.

Эти признаки, указанные в п. п. "а", "б" и "в" ч. 3 ст. 163 УК, совпадают с одноименными признаками, рассмотренными при анализе соответствующих видов кражи и разбоя (см. комментарий к ст. ст. 158 и 162 УК).

Относительно особо квалифицирующего признака "в целях получения имущества в особо крупном размере" следует подчеркнуть, что закон не требует фактического наступления этого общественно опасного последствия. Для применения ч. 3 ст. 163 УК достаточно установить наличие у вымогателя самой цели получения имущества в особо крупном размере, хотя бы ему и не удалось ее достичь.

16. Вымогательство, соединенное с угрозой применения насилия (ч. 1 ст. 163) и с фактическим причинением вреда здоровью потерпевшего той или иной степени тяжести (ч. ч. 2 и 3 ст. 163), следует отличать от насильственного грабежа и разбоя.

По этому поводу высшие судебные инстанции разъяснили, что при отграничении вымогательства от грабежа или разбоя судам следует иметь в виду, что при вымогательстве угроза насилием направлена на получение имущества в будущем, а не в момент применения угрозы. Если угроза была приведена в исполнение, содеянное подлежит квалификации по статье УК о вымогательстве и, при наличии оснований, по статье, предусматривающей ответственность за действия, которые совершены при реализации угрозы (БВС СССР. 1986. N 6. С. 6).

Статья 164. Хищение предметов, имеющих особую ценность

Комментарий к статье 164

1. Рассматриваемое посягательство на отношения собственности ввиду исключительной особенности предмета преступного воздействия относится к наиболее опасному из данной группы корыстных преступлений. Сравнительное сопоставление санкций статей о хищениях чужого имущества показывает, что оно по степени общественной опасности равнозначно разбою. Именно поэтому, формулируя признаки состава рассматриваемого преступления, законодатель специально указал, что оно совершается независимо от способа хищения, в том числе, как это явствует из диспозиции ст. 164 УК, и разбоя. Неизмеримо более сложным и далеко неоднозначно решаемым является вопрос о том, на какой стадии развития умышленной преступной деятельности следует рассматривать данное хищение оконченным, если оно совершено путем разбойного нападения - на этапе нападения с целью его хищения или в момент фактического незаконного корыстного завладения им. Это, мягко говоря, непростой вопрос, и для его правильного разрешения на основе буквальных предписаний самого закона необходимо обратиться к догме права, к его текстуальной форме, выраженной в недвусмысленных словах и выражениях, не допускающих разночтений и неоднозначных толкований.

Представляется, что его решение должно основываться на предельно четких и ясных предписаниях диспозиции ст. 164 УК, в которой недвусмысленно говорится о хищении (т.е. фактическом изъятии и обращении чужого имущества в свою пользу - см. комментарий к примечанию к ст. 158 УК) предметов, имеющих особую ценность, независимо от способа хищения, в том числе, следовательно, и разбоя. Отсюда непреложно следует, что если посягательство осуществлено на указанные предметы в форме разбоя, то оно в соответствии с прямым предписанием ст. 164 УК может квалифицироваться как оконченное хищение лишь при том неременном условии, что субъект фактически изъясил и (или) обратил в свою пользу или в пользу других лиц предметы, имеющие особую ценность. Иное решение вопроса было бы грубым нарушением прямых предписаний уголовного закона, очевидным противоречием его буквальному содержанию и смыслу. По изложенным основаниям, покоящимся на букве уголовного закона, разбой с целью хищения предметов, представляющих особую ценность, не увенчавшийся их завладением, должен квалифицироваться как покушение на преступление, предусмотренное ст. 164 УК.

2. В отличие от обычных форм хищения, данное преступление характеризуется особыми

свойствами предмета посягательства, которые закон именует "предметами и документами, имеющими особую историческую, научную, художественную или культурную ценность". Пленум Верховного Суда РФ в одном из Постановлений разъяснил: "Особая историческая, научная или культурная ценность похищенных предметов определяется на основании экспертного заключения с учетом не только их стоимости в денежном выражении, но и значимости для истории, науки, культуры". В самом деле, такие предметы могут составлять культурное наследие народов Российской Федерации, их национальное достояние, и в этом качестве они буквально бесценны. Надо иметь в виду, что предметом преступления могут быть не только отдельные произведения или вещи, но и коллекции культурных ценностей, т.е. совокупность однородных или подобранных по определенному признаку разнородных предметов, которые, независимо от культурной ценности каждого из них в отдельности, собранные вместе имеют историческое, художественное, научное либо иное культурное значение, например коллекции почтовых марок, старинных нумизматических монет и т.д.

Примерный перечень культурных ценностей, обрисованных родовыми признаками и могущих быть предметом рассматриваемого преступления, содержится в [Законе РФ от 15 апреля 1993 г. N 4804-1 "О вывозе и ввозе культурных ценностей"](#) (в ред. от 06.12.2011). В соответствии со [ст. 7](#) названного Закона к ним относятся следующие категории предметов: редкие рукописи и документальные памятники; архивы, включая фото-, фоно-, кино-, видеоархивы; уникальные и редкие музыкальные инструменты; почтовые марки, иные филателистические материалы, отдельно или в коллекциях; старинные монеты, ордена, медали, печати и другие предметы коллекционирования; редкие коллекции и образцы флоры и фауны; предметы, представляющие интерес для таких отраслей науки, как минералогия, анатомия, палеонтология; другие движимые предметы, в том числе копии, взятые государством под охрану как памятники истории и культуры.

Вне всякого сомнения, предметом данного хищения являются национальные культурные ценности, вообще не подлежащие в силу их особой ценности вывозу из Российской Федерации. К ним относятся: движимые культурные ценности, отнесенные в соответствии с законодательством к особо ценным объектам народов Российской Федерации независимо от времени их создания; исторические ценности, в том числе связанные с историческими событиями в жизни народов, развитием общества и государства, историей науки и техники, а также относящиеся к жизни и деятельности выдающихся личностей (государственных, политических, общественных деятелей, мыслителей, деятелей науки, литературы, искусства); предметы и их фрагменты, полученные в результате археологических раскопок, например, широко известное "скифское золото"; различные художественные ценности, в том числе картины и рисунки, оригинальные скульптурные произведения, художественно оформленные предметы культового назначения, в частности, иконы, богато инкрустированные кресты; составные части и фрагменты архитектурных, исторических, художественных памятников и памятников монументального искусства; старинные книги, издания, представляющие особый интерес, отдельно и в коллекциях; движимые предметы, независимо от времени их создания, охраняемые государством и внесенные в охранные списки и реестры; культурные ценности, постоянно хранящиеся в государственных и муниципальных музеях, архивах, библиотеках, других государственных хранилищах культурных ценностей Российской Федерации; культурные ценности, созданные более 100 лет назад ([ст. 9](#) Закона РФ от 15 апреля 1993 г.).

На основании экспертного заключения любая из перечисленных культурных ценностей может быть признана предметом хищения, предусмотренного [ст. 164](#) УК.

3. С объективной стороны преступление выражается в противоправном корыстном безвозмездном изъятии и (или) обращении любым способом, в том числе и путем разбоя, предметов, имеющих особую культурную ценность, в пользу виновного или других лиц (см. [комментарий к п. 1 примечания к ст. 158](#) УК). Наступление последствий в виде причинения реального материального ущерба собственнику - обязательный объективный признак рассматриваемого преступления.

4. С субъективной стороны данная разновидность хищения характеризуется виной в форме прямого умысла. При этом сознанием виновного, хотя бы в общих чертах, должен охватываться тот факт, что им похищается предмет, имеющий особую историческую, научную,

художественную или культурную ценность. Такое предметное содержание умысла виновного предопределяется принципом вины (см. [комментарий к ст. 5 УК](#)).

5. **Субъектом** преступления может быть любое лицо, достигшее 16-летнего возраста. В этой части в специальной литературе ведутся дискуссии по поводу снижения порога возраста до 14 лет. По нашему мнению, Пленум Верховного Суда РФ мог бы дать соответствующее разъяснение о снижении возраста за подобное хищение, совершенное путем кражи, грабежа и разбоя.

6. **Часть 2 ст. 164** УК предусматривает повышенную ответственность за данное деяние, если оно: а) совершено группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; б) повлекло уничтожение, порчу или разрушение указанных в **ч. 1 ст. 164** УК предметов и документов. Признак, указанный в п. "а" ч. 2 ст. 164 УК, обстоятельно раскрыт выше при анализе состава кражи. Квалифицирующий признак, указанный в п. "в" ч. 2 данной статьи, будет рассмотрен в процессе комментирования **ст. 167** УК, предусматривающей ответственность за умышленные уничтожение или повреждение имущества.

Статья 165. Причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием

Комментарий к [статье 165](#)

1. Антисоциальная сущность преступления, предусмотренного **ст. 165** УК РФ, состоит в том, что виновный неправомерно обогащается за счет тех материальных ценностей, которые должны были поступить в распоряжение собственника или иного владельца и тем самым пополнить его имущественный фонд.

Предметом преступления являются товарно-денежные ценности, которые - и это их важная характеристика - на момент преступного воздействия на них еще не поступили во владение собственника или иного владельца, но должны были поступить в его распоряжение, если бы виновным не было совершено рассматриваемое преступление.

2. **Объективная сторона** деяния состоит в причинении имущественного ущерба собственнику или иному владельцу путем обмана или злоупотребления доверием - признаков, подробно рассмотренных выше при анализе состава мошенничества (см. [комментарий к ст. 158](#) УК РФ).

По своей законодательной конструкции данное преступление имеет материальный состав. Оно признается оконченным, когда в результате обмана или злоупотребления доверием собственнику или иному владельцу причинен материальный ущерб в крупном размере, а виновный незаконно обогатился за счет ценностей, которые, не соверши он преступления, должны были бы поступить в доход собственника.

3. Отличительной особенностью последствий данного преступления является характер и структура имущественного ущерба, который складывается не только из прямых материальных потерь собственника, но и из упущенной им выгоды. Важные указания о структуре имущественного ущерба содержатся в определении Верховного Суда РСФСР по делу Д. Он был признан виновным в том, что, работая шофером одной из автобаз, в течение двух дней неправомерно использовал закрепленную за ним грузовую автомашину в личных корыстных целях: перевозил имущество граждан, за что получал от них деньги и присваивал их. В кассационной жалобе ставился вопрос о том, что в действиях Д. отсутствует состав преступления, т.к. автобазе реально не причинен имущественный ущерб. Отвергая доводы жалобы, Верховный Суд РСФСР указал, что автобаза понесла такой ущерб в связи с самовольным использованием автомашины не по назначению: она лишилась планируемых доходов от эксплуатации автомашины, произошел срыв графика перевозки государственных грузов, невыполнение плана перевозок, износ автомашины (БВС РСФСР. 1964. N 4. С. 10).

Таким образом, по своему характеру имущественный ущерб как следствие рассматриваемого преступления составляют убытки в виде недополучения должного, в виде

упущенной материальной выгоды, но не реального (положительного) ущерба, связанного с фактическим уменьшением товарно-денежного фонда собственника, что всегда происходит при хищениях.

4. Причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием следует отличать от мошенничества как формы хищения чужого имущества. Основное отличие состоит в содержании общественно опасных последствий, в характере материального ущерба, причиненного собственнику. При хищении, как отмечалось, ущерб выражается в реальном лишении собственника принадлежащих ему ценностей, в уменьшении наличных имущественных фондов путем безвозмездного изъятия из них имущества. Если же неправомерное обогащение за счет чужого имущества не повлекло уменьшения его наличных фондов, а виновный лишь незаконно использовал вверенное ему имущество, неправомерно присваивая полученный от этого доход, подлежащий поступлению в фонды собственника или иного владельца, - налицо преступление, предусмотренное [ст. 165 УК РФ](#). Соответствующие разъяснения даны в [Постановлении](#) Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2007 г. N 51 "О судебной практике по делам о мошенничестве, присвоении и растрате".

5. В судебно-следственной практике по [ст. 165 УК РФ](#) обоснованно квалифицируются такие, например, преступные действия, как незаконное безвозмездное с корыстной целью пользование электрической и тепловой энергией, злостное уклонение гражданина от уплаты государственной организации обязательных платежей или от передачи ей какого-либо имущества, которое он был обязан передать, эксплуатация государственной строительной техники (бульдозера, экскаватора, трактора, тягача и т.д.) на так называемых "левых", на стороне, заработках, провоз за вознаграждение проводником железнодорожного вагона безбилетных пассажиров и т.п. деяния. Во всех этих случаях соответствующим собственникам или иным владельцам причиняется имущественный ущерб в виде упущенной выгоды.

6. **Субъективная** сторона преступления характеризуется умышленной формой вины. Умысел может быть и прямым и косвенным, когда лицо не желает причинения имущественного ущерба в крупном размере, но сознательно его допускает или относится к этому безразлично.

7. **Субъектом** преступления может быть любое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

8. [Часть 2 ст. 165 УК РФ](#) предусматривает квалифицированный состав рассматриваемого преступления, если оно совершено группой лиц по предварительному сговору либо организованной группой или причинило особо крупный ущерб.

Причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием группой лиц по предварительному сговору либо организованной группой понимается точно так же, как и одноименный признак квалифицированного состава кражи (см. [комментарий к ст. 158 УК РФ](#)).

Особо крупный ущерб - оценочный признак, который не раскрывается применительно к преступлениям, находящимся в [главе 21 УК РФ](#), и является, следовательно, вопросом не права, а факта. Он подлежит установлению по каждому конкретному делу с учетом всех его обстоятельств. Представляется, что, в отличие от "крупного размера" или "особо крупного размера" как особо квалифицирующих признаков хищений, в структуру ущерба могут включаться убытки в виде как реального (положительного) материального ущерба, возникшего в результате обмана или злоупотребления доверием, так и упущенной выгоды. Этот вывод опирается не на предположение, а на букву закона. Нет сомнения, что законодатель употребляет совершенно различные термины - "размер" и "ущерб", указывая в диспозиции норм права на характер, количественные и качественные параметры общественно опасных последствий соответствующих преступлений. Во всяком случае есть основания предположить, что при решении вопроса, был ли ущерб, причиненный собственнику в результате обмана или злоупотребления доверием, особо крупным в денежном выражении или нет, вполне оправданно в качестве общего ориентира учитывать количественные параметры этого особо квалифицирующего признака, жестко установленные законом для хищения в особо крупном размере (см. [п. 4 примечания к ст. 158 УК РФ](#)).

Статья 166. Неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством без

цели хищения

Комментарий к [статье 166](#)

1. Бесспорно, что завладение помимо и вопреки волеизъявлению собственника принадлежащим ему автомобилем или другим транспортным средством существенно нарушает его правомочия по владению, пользованию и распоряжению указанными видами имущества. Поэтому рассматриваемое преступление посягает, несомненно, на отношения собственности и совершенно обоснованно впервые отнесено законодателем к группе деяний, посягающих на эту экономическую категорию. Для правильной квалификации подобных преступлений необходимо использовать разъяснения Пленума Верховного Суда Российской Федерации, данные в [Постановлении](#) от 9 декабря 2008 г. "О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с нарушением правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств, а также с их неправомерным завладением без цели хищения".

2. **Предметом** преступления являются все виды автомобилей, тракторы, иные самоходные машины (грейдеры, бульдозеры, катки, комбайны и т.д.), трамваи и троллейбусы, мотоциклы, мотороллеры, другие механические транспортные средства. Последние по смыслу закона охватывают и малотоннажные механические транспортные средства передвижения по воде: моторные лодки, катера, легкие яхты, баркасы, шлюпки и другие, принадлежащие, как правило, гражданам на праве собственности и не относящиеся к видам воздушного, водного транспорта либо железнодорожного подвижного состава. Если предметом угона было судно воздушного или водного транспорта либо железнодорожного подвижного состава, для виновного возникает самостоятельное основание уголовной ответственности в виде совершения состава преступления, предусмотренного [ст. 211 УК РФ](#) (см. [комментарий к п. п. 1 и 2 ст. 211 УК РФ](#)).

3. С **объективной** стороны рассматриваемое преступление выражается в неправомерном, т.е. без согласия собственника, помимо и вопреки его воле, завладении предметом посягательства без цели хищения, которое закон определяет как "угон" транспортного средства. Завладение (угон) состоит в незаконном захвате указанных выше транспортных средств и поездке на них, во всяком случае, начале движения. Угон может состоять в перемещении в пространстве транспортного средства с места его стоянки как с помощью собственной механической тяги заведенного виновным или уже работающего мотора, так и посредством буксировки "на прицепе" с использованием тяги других транспортных средств. Проникновение виновного в кабину транспортного средства с целью его угона, но при отсутствии перемещения в пространстве, т.е. до начала самостоятельного движения или буксировки, должно рассматриваться как покушение на совершение преступления, предусмотренного [ст. 166 УК РФ](#). Завладение (угон) автомобилем или другим транспортным средством признается оконченным деянием с момента начала его движения.

4. **Субъективная сторона** преступления, предусмотренного [ст. 166 УК РФ](#), характеризуется виной в форме прямого умысла: виновный сознает, что он неправомерно, не имея на то никакого права, завладевает чужим автомобилем или другим транспортным средством, осуществляет на нем поездку и желает этого, но не имеет цели незаконно и безвозмездно изъять предмет посягательства из владения собственника и обратить его (предмет) в свою пользу или в пользу других лиц. Отсутствие у виновного цели хищения - конститутивный признак рассматриваемого преступления. В процессе расследования подобных преступлений наличие или отсутствие этого субъективного обстоятельства в деянии виновного должно исследоваться с особой тщательностью. О наличии у субъекта цели хищения, как показывает практика, могут, например, свидетельствовать такие факты, как продажа угнанного транспортного средства третьим лицам, перегонка его в другой город, изменение внешнего вида автомобиля путем перекраски кузова, смены сидений, торпеды с доской приборов управления, радиатора, пошив новых чехлов, подделка технического паспорта, перебивка обязательных заводских номеров на основных металлических узлах автомобиля (на кузове, двигателе, переднем и заднем мостах) и тому подобные обстоятельства, выявляющие в совокупности умысел на хищение.

Хищение из салона (кабины) угнанного транспортного средства других предметов, например радиоприемника, видеомagnитофона, сумки, носильных вещей, образует совокупность преступлений, предусмотренных [ст. ст. 166 и 158 УК РФ](#). Соответствующие разъяснения даны в

[Постановления](#) Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 27 декабря 2002 г. N 29 "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое" (с изменениями и дополнениями, внесенными Постановлением Пленума от 6 февраля 2007 г. N 7).

5. **Субъектом** рассматриваемого преступления может быть любое лицо, достигшее 14-летнего возраста.

6. Завладение (угон) транспортным средством без цели хищения, совершенное группой лиц по предварительному сговору или с применением насилия, не опасного для жизни и здоровья, либо с угрозой применения такого насилия, рассматривается по [ч. 2 ст. 166 УК](#) как квалифицированный состав рассматриваемого преступления. Названные признаки проанализированы применительно к составам кражи и насильственного грабежа (см. [комментарий к ч. 2 ст. 158](#) и [ч. 2 ст. 161 УК РФ](#)).

7. **Часть 3 ст. 166 УК РФ** формулирует признаки особо квалифицированного состава завладения транспортным средством, если оно совершено: а) организованной группой либо б) причинило особо крупный ущерб.

Понятие организованной группы - см. [комментарий к п. п. 3 и 5 ст. 35 УК РФ](#). О понятии особо крупного ущерба см. [комментарий к ст. 165 УК РФ](#).

8. **Часть 4 ст. 166 УК РФ** устанавливает самую строгую ответственность за завладение транспортным средством, если оно совершено с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, или с угрозой применения такого насилия. Этот признак подробно рассмотрен выше (см. [комментарий к ч. 1 ст. 162 УК РФ](#)).

Статья 167. Умышленное уничтожение или повреждение имущества

Комментарий к [статье 167](#)

1. Предметом рассматриваемого преступления может быть только чужое имущество, имеющее меновую, товарную стоимость. Уничтожение и повреждение специальных видов имущества или природных богатств в естественном состоянии, прямо указанных в уголовном законе, требуют квалификации по другим статьям [УК РФ](#), например, по [ст. 243](#) (уничтожение критических местообитаний для организмов, занесенных в Красную книгу Российской Федерации); [ст. 261](#) (уничтожение или повреждение лесов); [ст. 267](#) (приведение в негодность транспортных средств или путей сообщения). Уничтожение или повреждение материальных объектов собственности может быть также результатом терроризма ([ст. 205](#)) и вандализма ([ст. 214 УК РФ](#)). Во всех перечисленных случаях для виновного наступают самостоятельные основания уголовной ответственности, отличные от [ст. 167 УК РФ](#).

2. С **объективной стороны** преступление выражается в уничтожении или повреждении чужого имущества.

Уничтожение предмета - это полная утрата им своих потребительских свойств и экономической ценности, приведение его в такое состояние, при котором он вообще не может быть использован по назначению, а утраченные им свойства не подлежат восстановлению.

Повреждение - это частичная, неполная утрата предметом своих потребительских свойств и экономической ценности, существенное снижение возможности использования его по назначению. При необходимых трудовых и финансовых затратах на ремонт и восстановление поврежденной преступником вещи она способна вновь обрести временно и частично утраченные полезные качества и свойства, позволяющие с той или иной степенью эффективности использовать ее по прямому функциональному назначению.

3. Уничтожение или повреждение чужого имущества в качестве своих вредных последствий приводит к причинению собственнику значительного материального ущерба, размер которого именно в качестве "значительного" должен определяться по тем же критериям, что и аналогичный

признак, применительно к составу, предусмотренному [ст. 166 УК](#) (см. [комментарий к ч. 3 ст. 166 УК](#)).

4. С **субъективной стороны** уничтожение или повреждение чужого имущества могут совершаться как с прямым, так и с косвенным умыслом. Мотивы и цели деяния не имеют квалифицирующего значения и на применение [ст. 167 УК](#) влияния не оказывают. Однако если уничтожение или повреждение чужого имущества (например, дорогостоящего банковского сейфа) совершается с целью преодоления преград к хранилищу материальных ценностей в целях их похищения, содеянное требует дополнительной квалификации по соответствующей статье Уголовного кодекса об ответственности за хищение как оконченное или неоконченное посягательство ([ст. ст. 29, 30 УК](#)).

5. По [ч. 1 ст. 167 УК](#) могут нести ответственность лица, достигшие 16-летнего возраста, а по [ч. 2](#) - 14-летнего возраста.

6. **Часть 2 ст. 167** конструирует квалифицированный состав преступления, если уничтожение или повреждение чужого имущества совершено из хулиганских побуждений путем поджога, взрыва или иным общеопасным способом либо повлекло по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия (например, невозможность осуществлять производственную деятельность в течение длительного периода времени в связи с уничтожением оборудования или необходимого сырья и материалов, срыв сроков исполнения крупного коммерческого контракта хозяйствующим субъектом и т.д.).

В данном случае преступление, повлекшее по неосторожности смерть человека, это преступление, совершенное с двумя формами вины (см. [комментарий к ст. 27 УК РФ](#)), в котором сочетается умышленная вина по отношению к уничтожению или повреждению чужого имущества и неосторожная вина в виде легкомыслия или небрежности (см. [комментарий к ст. 26 УК РФ](#)) - к смерти человека.

Хулиганские побуждения как мотив преступной деятельности прокомментированы выше применительно к анализу состава умышленного убийства, предусмотренного [п. "и" ч. 2 ст. 105 УК РФ](#).

Статья 168. Уничтожение или повреждение имущества по неосторожности

Комментарий к [статье 168](#)

1. **Объективные признаки** данного преступления, если не считать его общественно опасных последствий - уничтожения или повреждения имущества в крупном размере, полностью совпадают с признаками рассмотренного выше деяния.

Закон признает единственный способ уничтожения или повреждения чужого имущества: неосторожное обращение с огнем или иными источниками повышенной опасности (например, линии электропередачи высокого напряжения, нефтяные или газовые скважины, хранилища взрывчатых веществ и т.д.).

Крупным размером в соответствии с [п. 4 примечания к ст. 158 УК РФ](#) признается стоимость уничтоженного или поврежденного движимого либо недвижимого чужого имущества, превышающая 250 тысяч рублей. Данное последствие выражается в реальном (положительном) материальном ущербе, который причинен преступлением собственнику имущества.

2. **Субъективная сторона** преступления выражается в неосторожной форме вины в виде легкомыслия или небрежности. Ввиду неосторожного характера преступления его мотивация и целенаправленность не имеют никакого уголовно-правового значения.

При совершении преступления по легкомыслию субъект предвидит возможность уничтожения или повреждения чужого имущества именно в крупном размере, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает, что этого не произойдет.

При совершении преступления по небрежности субъект не предвидит возможности наступления таких общественно опасных последствий своих действий, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должен и может предвидеть указанные последствия.

3. **Субъектом** преступления может быть любое вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

В данной **статье** законодатель для дифференциации ответственности и индивидуализации наказания включил в санкцию за совершение квалифицированного вида преступления наказание в виде обязательных работ на срок от 180 до 240 часов, а ограничение свободы сокращено до одного года.

Глава 22. ПРЕСТУПЛЕНИЯ В СФЕРЕ ЭКОНОМИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Статья 169. Воспрепятствование законной предпринимательской или иной деятельности

Комментарий к **статье 169**

1. Диспозиция настоящей **статьи** носит бланкетный характер, т.е. для правильного понимания ее смысла необходимо обратиться к иным нормативным актам. В частности, понятие законной предпринимательской деятельности дается в **ст. 2** ГК РФ: "Предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работы или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке".

В **статье** сказано о воспрепятствовании не только законной предпринимательской деятельности, но и иной деятельности. Как представляется, было бы лучше ограничиться рамками предпринимательской деятельности, а об ином объекте охраны вести речь в других статьях **Кодекса**. Вместе с тем под иной следует понимать любую законную деятельность, а не только сферу экономической деятельности.

2. Непосредственный **объект преступления** - законные права и интересы субъектов предпринимательской и иной деятельности.

Таковыми субъектами признаются индивидуальные предприниматели либо юридические лица.

Индивидуальным предпринимателем в соответствии со **ст. 23** ГК следует признавать гражданина, который самостоятельно осуществляет предпринимательскую деятельность и зарегистрирован в таком качестве государством.

Юридическим лицом в соответствии с **ч. 1 ст. 48** ГК признается организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. Следует признать, что деятельность юридических лиц может быть разной: коммерческой, некоммерческой, политической, благотворительной и т.п.

3. **Объективная сторона** преступления, предусмотренного **ч. 1** данной **статьи**, характеризуется деянием с формальным составом, т.е. момент окончания связан с выполнением либо невыполнением определенных действий, которые могут быть совершены в одной из следующих семи форм: неправомерный отказ в регистрации индивидуального предпринимателя или юридического лица; уклонение от регистрации индивидуального предпринимателя или юридического лица; неправомерный отказ в выдаче специального разрешения (лицензии) на осуществление определенной деятельности индивидуальному предпринимателю или юридическому лицу; уклонение от выдачи специального разрешения (лицензии) на осуществление определенной деятельности индивидуальному предпринимателю или юридическому лицу; ограничение прав и законных интересов индивидуального предпринимателя или юридического

лица; ограничение самостоятельности индивидуального предпринимателя или юридического лица; иное незаконное вмешательство в деятельность индивидуального предпринимателя или юридического лица.

Неправомерный отказ в регистрации охватывает обширный спектр действий. В соответствии с [ч. 1 ст. 51](#) ГК юридическое лицо подлежит государственной регистрации в органах юстиции в порядке, определяемом законом о регистрации юридических лиц. Данное государственной регистрацией, в том числе для коммерческих организаций, фирменное наименование включается в Единый государственный реестр юридических лиц, открытый для всеобщего ознакомления. Что касается граждан, занимающихся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, то [ст. 23](#) ГК также обязывает их пройти государственную регистрацию в качестве такового.

Исходя из смысла данного законоположения, под отказом следует понимать действия или бездействие должностного лица соответствующего органа исполнительной власти, которые могут выражаться: в непринятии пакета учредительных документов от указанных субъектов; в отказе внести их в регистрационный реестр; в невыдаче им регистрационного свидетельства; в других действиях, которые нарушают условия и порядок государственной регистрации, предусмотренные Федеральным [законом](#) от 8 августа 2001 г. N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" (в ред. от 19 мая 2010 г.) (СЗ РФ. 2001. N 33. Ст. 3431).

Должностное лицо соответствующего органа должно довести отказ до индивидуального предпринимателя или представителя регистрируемого юридического лица.

Вместе с тем не всякий отказ следует считать неправомерным. Так, например, отказ должностного лица зарегистрировать юридическое лицо или гражданина в качестве индивидуального предпринимателя по причине нарушения ими установленного действующим на территории Российской Федерации законодательством порядка сдачи учредительных или иных документов должен быть признан правомерным. Но при этом регистрирующий орган не вправе требовать представления других документов, кроме документов, установленных настоящим Федеральным законом.

Неправомерным отказ должен быть признан только в том случае, если он имел место в нарушение положений [ст. ст. 23 и 51](#) ГК, а также норм Федерального [закона](#) от 8 августа 2001 г. N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" (ред. от 28.07.2012).

Несколько иначе обстоит дело с регистрацией кредитных коммерческих организаций. [Статья 12](#) Федерального закона "О банках и банковской деятельности" (в ред. от 29.06.2012) устанавливает, что Банк России осуществляет государственную регистрацию кредитных организаций и ведет Книгу государственной регистрации кредитных организаций. [Статья 16](#) данного Закона содержит исчерпывающий перечень оснований для правомерного отказа в государственной регистрации кредитной организации. Соответственно, отказ по любым иным основаниям должен быть признан неправомерным.

Уклонение от регистрации индивидуального предпринимателя или юридического лица означает более завуалированную форму отказа в государственной регистрации. Оно может находить свое выражение в следующем: должностное лицо может выполнять тот же комплекс действий, что и при отказе в регистрации индивидуального предпринимателя или коммерческой организации, но об этом никто из заинтересованных лиц не информируется либо аргументы являются явно надуманными; должностное лицо незаконно и неоднократно продлевает сроки регистрации, умышленно утрачивает представленные документы либо иным образом затягивает процесс.

Неправомерный отказ в выдаче специального разрешения (лицензии) на осуществление определенной деятельности противоречит положениям [ст. 49](#) ГК, в соответствии с которой установлено, что отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законом,

можно заниматься на основании специального разрешения (лицензии). Основным правовым актом, определяющим перечень видов деятельности, на осуществление которых требуется специальное разрешение (лицензия), и порядок лицензирования, является Федеральный закон от 8 августа 2001 г. N 128-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" (в ред. от 28.07.2012) (СЗ РФ. 2001. N 33. Ст. 3430).

Кроме того, в части, не противоречащей названному **Закону**, сохраняют свою силу указы Президента и постановления Правительства РФ, регулирующие порядок и устанавливающие органы, осуществляющие лицензирование отдельных видов деятельности. Лицензия представляет собой официальный документ, который разрешает осуществление указанного в нем вида деятельности в течение установленного срока, а также определяет условия его осуществления.

Отказ в данном случае может выражаться, например, в следующем: под надуманными предложениями или без объяснения причин не принимаются документы, необходимые для получения специального разрешения (лицензии) на осуществление определенной деятельности; не совершаются необходимые бюрократические действия по внесению в соответствующий реестр записи о выдаче заинтересованным лицам специального разрешения (лицензии) на осуществление определенной деятельности; лицензия не выдается без уважительных причин, без официального уведомления.

Основанием для отказа в выдаче лицензии являются: а) наличие в документах, представленных заявителем, недостоверной или искаженной информации; б) отрицательное экспертное заключение, установившее несоответствие условиям, необходимым для осуществления соответствующего вида деятельности, и условиям безопасности.

Уведомление об отказе в выдаче лицензии представляется заявителю в письменном виде в трехдневный срок после принятия такого решения с указанием причины отказа.

Соответственно, отказ следует также считать неправомерным, если он имел место по любым иным основаниям.

Уклонение от выдачи лицензии может выражаться в следующем поведении должностного лица соответствующего органа: оно может выполнять тот же комплекс действий, что и при отказе в регистрации, никак не аргументируя свое поведение либо вообще не информируя об этом заинтересованных лиц (индивидуального предпринимателя или представителя коммерческой организации); оно может неоднократно требовать представления документов, которые не входят в перечень, определенный законом; оно бездействует под любым иным надуманным основанием либо умышленно утрачивает документы.

Рассмотрение заявления по существу с принятием решения о выдаче или об отказе в выдаче лицензии должно происходить в течение 60 дней со дня получения заявления со всеми необходимыми документами.

Под ограничением прав и законных интересов индивидуального предпринимателя или юридического лица в зависимости от организационно-правовой формы следует понимать любые действия должностных лиц, которые также существенно сужают сферу, предоставляемую действующим законодательством для удовлетворения интересов и прав субъектов предпринимательской и иной деятельности.

Это, в том числе, и умышленное создание условий, которые делают невозможным осуществление указанной в законе деятельности. Такие действия могут быть связаны с нарушением или устранением конкуренции, с отказом государственных учреждений от кредитования индивидуальных предпринимателей и т.п. В этом случае требуется дополнительная квалификация по соответствующим статьям Уголовного кодекса РФ.

Незаконное ограничение самостоятельности либо иное незаконное вмешательство в деятельность индивидуального предпринимателя или юридического лица предполагают различные действия, которые в той или иной степени лишают перечисленных субъектов

возможности действовать в полном объеме своих прав и полномочий, ставят под бюрократический контроль принятие ими важных решений. Например, принуждение к расторжению договоров по надуманным основаниям, навязывание невыгодных условий кредитования, рекомендации по принятию в штат нужных людей и т.д.

4. **Субъективная сторона** преступления по [ч. 1 данной статьи](#) характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный осознает противоправность своих действий и желает совершить их в той или иной форме. Мотивы и цели совершения преступления не являются обязательными признаками, но учитываются при назначении наказания. При наличии в действиях виновного признаков должностного преступления (взяточничество, злоупотребление или превышение должностных полномочий и др.) требуется квалификация по совокупности.

5. **Субъект преступления специальный.** Это должностное лицо, использующее свое служебное положение. О понятии и признаках должностного лица см. [комментарий к ст. 285 УК](#).

[Часть 2 ст. 169 УК](#) предусматривает ответственность за те же деяния, но при наличии одного из следующих квалифицирующих признаков: совершенные в нарушение вступившего в законную силу судебного акта; причинившие крупный ущерб.

Первый квалифицирующий признак означает, что виновный, несмотря на имеющееся судебное решение, обязывающее его не воспрепятствовать законной деятельности, вновь совершает одно из указанных в [ч. 1 настоящей статьи](#) действий или бездействие. Судебное решение должно быть отмененным, вступившим в законную силу и иметь отношение к предмету обжалования. Истцом выступает индивидуальный предприниматель либо представитель юридического лица. Судебными органами, вынесшими решение, могут быть как суды общей юрисдикции, так и арбитражные суды. В данном случае виновное должностное лицо подлежит ответственности только в том случае, если ему заранее было известно о наличии судебного решения и оно вновь осуществляет воспрепятствование. Деяние виновного в данном случае посягает еще и на отношения правосудия, т.е. в его действиях налицо идеальная совокупность преступлений, предусмотренных [ч. 2 ст. 169](#) и [ст. 315 УК](#). Субъективная сторона характеризуется при этом виной в форме прямого умысла.

Второй квалифицирующий признак характеризует материальный состав преступления. Он означает, что деяние должностного лица находится в причинной связи с причиненным ущербом, размер которого в настоящее время законодательно определен. В [примечании к комментируемой статье](#) указывается, что крупным размером, крупным ущербом, доходом либо задолженностью в крупном размере в статьях главы 22 УК, за исключением [ст. ст. 174, 174.1, 178, 185, 185.1, 193, 194, 198 - 199.1 УК](#), признаются стоимость, ущерб, доход либо задолженность в сумме, превышающей 1 млн. 500 тыс. рублей, особо крупным - 6 млн. рублей.

Такое решение законодателя следует поддержать, так как ранее было много споров по поводу содержания этого оценочного понятия.

По воле законодателя действия виновного могут быть квалифицированы по двум квалифицирующим признакам сразу. Субъективная сторона в указанном материальном составе характеризуется умышленной формой вины.

Статья 170. Регистрация незаконных сделок с землей

Комментарий к [статье 170](#)

1. Диспозиция комментируемой [статьи](#) является бланкетной. Для правильного понимания признаков преступления необходимо обратиться к Земельному [кодексу РФ](#).

Фактически данная [статья](#) содержит три самостоятельных состава преступления, **объектом** посягательства которых являются земельные отношения, обеспечивающие рациональное использование и охрану земель, общественные отношения по поводу собственности на землю, а также законные права и интересы граждан, связанные с владением, пользованием и

распоряжением земель.

2. Все составы преступлений по содержанию объективной стороны являются формальными, т.е. момент их окончания связан с совершением следующих действий: регистрация заведомо незаконных сделок с землей; искажение учетных данных Государственного земельного кадастра; умышленное занижение размеров платежей за землю.

3. Учитывая, что каждый из составов имеет свою специфику, представляется целесообразным проанализировать их по отдельности.

Регистрация заведомо незаконных сделок с землей. Сделка представляет собой действие физического или юридического лица, направленное на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (ст. 153 ГК).

Из содержания ст. 260 ГК ("Общие положения о праве собственности на землю") следует, что лица, имеющие в собственности земельный участок, вправе распоряжаться им постольку, поскольку соответствующие земли на основании закона не исключены из оборота или не ограничены в обороте. Граждане и юридические лица - собственники земельных участков имеют право продавать, передавать по наследству, дарить, сдавать в залог, аренду, обменивать, а также передавать земельный участок или его часть в качестве взноса в уставные фонды (капиталы) акционерных обществ, товариществ, кооперативов, в том числе с иностранными инвестициями.

Из смысла приведенных правовых норм следует, что к сделкам с землей относятся все виды гражданско-правовых сделок, предметом которых являются земельные участки, относящиеся к территории Российской Федерации и которые не исключены из оборота или не ограничены в обороте.

Под регистрацией следует понимать комплекс бюрократических действий (внесение в список, внесение в книгу, составление перечня, составление описи, запись фактов или явлений), осуществляемых с целью их учета или придания им законности.

Регистрация сделок с землей является одним из видов государственной регистрации. Совершение сделок с земельными участками регулируется гражданским законодательством с учетом земельного, лесного, природоохранительного, иного специального законодательства.

В соответствии с нормами этих отраслей права регистрация сделок с землей находит свое конкретное выражение в деятельности государства в лице уполномоченных органов по учету и контролю за распределением и использованием земель в Российской Федерации.

Под регистрацией заведомо незаконных сделок с землей следует понимать действия должностного лица, которое, используя свое должностное положение и не выходя за рамки своих функциональных обязанностей, совершает необходимые административные процедуры по регистрации различных сделок, предметом которых является земля (купля-продажа, аренда и т.п.), но при этом в полной мере отдает себе отчет в том, что сделка носит заведомо противоправный характер, т.е. нарушает нормы действующего законодательства о земле.

Искажение сведений Государственного кадастра недвижимости - в данном преступлении предметом выступают официальные сведения о земле, правовом режиме землепользования и многие другие данные, содержащиеся в Государственном земельном кадастре. Часть 1 ст. 110 Земельного кодекса РСФСР гласит: "Государственный земельный кадастр содержит систему необходимых сведений и документов о правовом режиме земель, их распределении по собственникам земли, землевладельцам, землепользователям и арендаторам, категориям земель, о качественной характеристике и народно-хозяйственной ценности земли".

Умышленное занижение размеров платежей за землю. В третьем составе преступления, предметом которого являются платежи за землю, **объективная сторона** характеризуется незаконным уменьшением размера земельного платежа либо незаконным освобождением от налогов и сборов за пользование землей. Диспозиция в этой части требует изучения различных нормативных документов, в соответствии с которыми исчисляются размеры платежей. Например,

согласно [ст. 65](#) Земельного кодекса РФ формами платы являются земельный налог и арендная плата. Первый относится к числу постоянных и взимается ежегодно, а арендная плата устанавливается по соглашению сторон. Закон упоминает также и кадастровую стоимость земли, но, по мнению ряда специалистов, последняя не должна считаться предметом преступления. Видимо, требуется более точное разъяснение высших судебных инстанций о предмете данного преступления.

4. **Субъективная сторона** во всех трех составах характеризуется несколькими обязательными признаками. Во-первых, это вина в форме прямого умысла. Виновный осознает общественную опасность своих действий и желает их совершить. Во-вторых, это мотив и цель действий виновного, которые указывают на его желание обогатиться в результате совершения преступных действий или удовлетворить иные личные интересы.

5. **Субъект** преступлений специальный - должностное лицо, использующее свое служебное положение (см. [комментарий к ст. 285](#) УК).

Как представляется, совершение преступления в виде занижения платежей за землю руководителем организации надлежит квалифицировать по совокупности со [ст. 199](#) УК.

Статья 170.1. Фальсификация единого государственного реестра юридических лиц, реестра владельцев ценных бумаг или системы депозитарного учета

Комментарий к [статье 170.1](#)

Данная [статья](#) введена в УК РФ Федеральным [законом](#) от 01.07.2010 N 147-ФЗ в целях борьбы с преступлениями, посягающими на отношения, складывающиеся в сфере правомерного ведения Единого государственного реестра юридических лиц, реестра владельцев ценных бумаг или системы депозитарного учета. В статье фактически ответственность предусматривается за два самостоятельных состава преступления: представление в соответствующие органы документов, содержащих заведомо ложные данные, в целях приобретения права на чужое имущество ([ч. 1](#)), и внесение в реестр владельцев ценных бумаг и систему депозитарного учета заведомо недостоверных сведений путем неправомерного доступа в данные информационные системы ([ч. ч. 2 и 3](#)).

Диспозиции норм в комментируемой [статье](#) носят бланкетный характер, то есть для квалификации подобного рода действий необходимо использовать: Федеральный [закон](#) от 8 августа 2001 г. N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" (в ред. от 28.07.2012 N 88-ФЗ, с изм., внесенными Федеральным законом от 27.10.2008 N 175-ФЗ); Федеральный [закон](#) от 22.04.1996 N 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг" (в ред. от 28.07.2012 N 65-ФЗ, с изм., внесенными Федеральным законом от 18.07.2009 N 181-ФЗ); [Положение](#) о Федеральной службе по финансовым рынкам, утвержденное Постановлением Правительства РФ от 29.08.2011 N 717 (ред. от 05.05.2012).

В специальной литературе преступления подобного рода именуют рейдерскими захватами. Рейдерство - это незаконный насильственный или ненасильственный (довольно часто - их совокупный) криминальный захват объектов чужой собственности, предприятий и их имущества с целью завладения, который нередко сопровождается совершением обманных действий и причинением собственникам (владельцам) имущества физического и материального вреда (ущерба) ^{<1>}.

^{<1>} www.mosuruslugi.ru/articles/articles/215/

В преступлении, ответственность за которое предусмотрена [ч. 1](#) данной [статьи](#) УК, предметом преступления являются документы, представляемые в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, или в организацию, осуществляющую учет прав на ценные бумаги. По [ч. 2](#) предметом следует признать

недостовверные сведения о владельцах ценных бумаг и о системе депозитарного учета различных финансовых инструментов.

Состав данных преступлений по конструкции **объективной** стороны является формальным, то есть считается оконченным с момента осуществления указанных в законе действий: предоставление соответствующих документов в указанные органы ([ч. 1](#)) и внесение сведений в реестр или систему депозитарного учета ([ч. 2](#)).

Приготовление к основным составам этих преступлений ненаказуемо. Ответственность может наступить только за приготовление к квалифицированному виду преступления, выраженному во внесении в соответствующие документы недостоверных сведений с использованием насилия или угрозы его применения ([ч. 3 данной статьи](#)).

Субъективная сторона в преступлении, ответственность за которое предусмотрена [ч. 1 комментируемой статьи](#), характеризуется такими обязательными признаками, как вина в форме прямого умысла и специальная цель, которая в конечном итоге предполагает незаконное приобретение права на чужое имущество. По [ч. ч. 2 и 3 данной статьи](#) презюмируется, что виновный действует с прямым умыслом, но цель не выделена законодателем в качестве обязательного признака. На наш взгляд, действия виновного также направлены на незаконное приобретение права на чужое имущество, о чем необходимо было указать в диспозиции.

Субъектом преступлений по [ч. ч. 1 и 2](#) следует признать физическое лицо, достигшее возраста 16 лет. Если в совершении преступления принимает участие должностное лицо либо лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации, их действия следует квалифицировать по совокупности преступлений.

В целях дифференциации ответственности и индивидуализации наказания необходимо предусмотреть квалифицированные и особо квалифицированные виды подобных преступлений, совершенных в соучастии.

По [ч. 3](#) ответственность усилена за действие, совершенное с применением насилия либо угрозы его применения. Законодатель не уточняет характер насилия. Как представляется авторам, речь идет о насилии, не опасном для жизни или здоровья, поэтому дополнительной квалификации по статьям о преступлениях против личности не требуется. При насилии, опасном для жизни или здоровья, или при умышленном причинении смерти в процессе совершения преступления ответственность наступает по совокупности ([ст. ст. 170.1 и 111](#) либо [105 УК](#)).

Статья 171. Незаконное предпринимательство

Комментарий к [статье 171](#)

1. **Основной непосредственный объект** - общественные отношения в сфере предпринимательской деятельности. Дополнительным объектом выступают охраняемые интересы граждан, общества и государства. Речь идет о фактически разрешенной предпринимательской деятельности, а не о запрещенных ее видах либо требующих специального разрешения (например, производство оружия и наркотических средств, которые изъяты из свободного гражданского оборота). Для правильного понимания всех вопросов уголовной ответственности за преступления в предпринимательской сфере необходимо использовать разъяснения Пленума Верховного Суда, данные в [Постановлении](#) РФ от 18 ноября 2004 г. N 23 "О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве и легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем" (Российская газета. 2004. 7 декабря).

2. **Объективная сторона** данного преступления выражается в незаконном предпринимательстве, т.е. в самостоятельной, осуществляемой на свой риск деятельности, направленной на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, не зарегистрированными в качестве субъектов такой деятельности или с нарушением установленных правил. Деяние может находить свое выражение в следующих двух формах: осуществление предпринимательской деятельности

без регистрации; осуществление предпринимательской деятельности без специального разрешения (лицензии) в случаях, когда такая лицензия обязательна.

3. Состав по конструкции объективной стороны является формально-материальным. При его формальной структуре для признания преступления окончанием достаточно совершения деяния в указанных формах, но сопряженного с извлечением дохода в крупном размере. Под доходом следует понимать выручку от реализации товаров за период осуществления незаконной предпринимательской деятельности без вычета произведенных лицом расходов, связанных с осуществлением такой деятельности. При причинении крупного ущерба охраняемым интересам граждан, общества или государства состав приобретает конструкцию материального, но требуется установление причинной связи между незаконным предпринимательством и причиненным ущербом (о признании дохода и ущерба крупным см. [комментарий к ст. 169 УК](#)). Специфика данного состава состоит в том, что незаконные действия, не причинившие крупного ущерба, не могут квалифицироваться как покушение на незаконное предпринимательство, а рассматриваются лишь как административное правонарушение.

4. **Субъективная сторона** характеризуется умышленной формой вины. При формальном составе умысел прямой, при материальном может быть и прямым, и косвенным. Субъект осознает, что осуществляет предпринимательскую деятельность без регистрации либо без лицензии в случаях, когда она обязательна, и желает так действовать, извлекая крупный доход; либо он осознает незаконность своих действий, предвидит, что в результате его действий возможно или неизбежно будет причинен крупный ущерб гражданам, организациям или государству, и желает наступления этих преступных последствий.

5. **Субъект** - физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

6. Квалифицированный состав незаконного предпринимательства включает в себя два признака: его совершение организованной группой (см. [комментарий к ст. 35 УК](#)) и извлечение дохода в особо крупном размере.

Статья 171.1. Производство, приобретение, хранение, перевозка или сбыт немаркированных товаров и продукции

Комментарий к [статье 171.1](#)

1. Диспозиция настоящей [статьи](#) является бланкетной, требующей изучения других нормативных документов, регламентирующих порядок производства и реализации товаров и продукции, подлежащих маркировке марками акцизного сбора, специальными марками или знаками соответствия, защищенными от подделок (Налоговый кодекс Российской Федерации ([часть вторая](#)) от 5 августа 2000 г. N 117-ФЗ (принят ГД ФС РФ 19 июля 2000 г.), в ред. от 28.07.2012; [Постановление](#) Правительства РФ от 31 декабря 2005 г. N 866 "О маркировке алкогольной продукции акцизными марками" (в ред. от 27.07.2012); [Постановление](#) Правительства РФ от 21 декабря 2005 г. N 785 "О маркировке алкогольной продукции федеральными специальными марками" (в ред. от 11.07.2012); [Постановление](#) Правительства РФ от 21 декабря 2005 г. N 786 "Об акцизных марках для маркировки алкогольной продукции" (в ред. от 30.12.2011); [Постановление](#) Правительства РФ от 26 января 2010 г. N 27 "О специальных марках для маркировки табачной продукции").

Производство, приобретение, хранение, перевозка или сбыт немаркированных товаров и продукции представляет собой специальный состав незаконного предпринимательства.

2. **Непосредственным объектом** анализируемого преступления является установленный экономический и правовой порядок, обеспечивающий нормальный оборот маркированных товаров и продукции. **Предметом** выступают немаркированные товары и продукция, подлежащие обязательной маркировке марками акцизного сбора, специальными марками, знаками соответствия, защищенными от подделок. В основном это табачная, алкогольная продукция, одежда из натуральной кожи, ковры и текстильные напольные покрытия, ювелирные изделия и их части из драгоценных металлов или металлов, плакированных драгоценными металлами, изделия

из природного или культивированного жемчуга, драгоценных или полудрагоценных камней (природных, искусственных или реконструированных), бензин автомобильный, шины, покрышки и камеры к легковым автомобилям, легковые автомобили (за исключением автомобилей с ручным управлением, реализуемых инвалидам в порядке, определенном Правительством РФ), а также отдельные виды материального сырья по перечню, утверждаемому Правительством РФ (в настоящее время нефть и газовый конденсат, природный газ, уголь).

Марки акцизного сбора используются для маркировки товаров и продукции, ввозимых на таможенную территорию Российской Федерации, и некоторых товаров внутри страны. Они наклеиваются на упаковку и являются документом, подтверждающим законное появление товара.

Специальная марка подтверждает легальность происхождения и производства алкогольной продукции, табака и табачных изделий на территории Российской Федерации. Эти марки - документы строгой отчетности, удостоверяющие легальность производства и оборота на территории Российской Федерации подакцизной продукции.

Акцизы - косвенные налоги государства, включаемые в цену товара (продукции), которыми облагаются так называемые подакцизные товары.

Специальная марка - марка, подтверждающая легальность производства подакцизной продукции. Ею маркируются алкогольная продукция, производимая и реализуемая на территории Российской Федерации с объемом этилового спирта более 9%, табак и табачные изделия, производимые на территории Российской Федерации. Помимо этого, специальной маркой маркируются товары и продукция, ввозимые из стран СНГ.

Знак соответствия - защищенный в установленном порядке знак, применяемый или выданный в соответствии с правилами системы сертификации, дающий уверенность в том, что продукция или услуга соответствует определенному стандарту или нормативному документу. Знаки соответствия наносятся на аудио-, видеопродукцию, ликероводочные изделия.

3. Состав преступления является формальным, т.е. преступление считается оконченным при выполнении деяния.

Объективная сторона характеризуется деянием, совершаемым в следующих формах: производство, т.е. любой способ изготовления либо создания продукции; приобретение - установление правомочий пользования, владения, распоряжения различными методами, в том числе и незаконными; хранение - нахождение товаров и продукции как при виновном, так и в помещениях и на иных территориях, предназначенных для их размещения; перевозка - перемещение упомянутых товаров любой разновидностью механического транспортного средства, гужевыми повозками, а также летательными аппаратами; сбыт - любая форма отчуждения: продажа, дарение, дача в долг, залог товаров и продукции, обмен и т.д. Если эти действия совершаются при занятии незаконной предпринимательской деятельностью, то ответственность наступает по совокупности преступлений, предусмотренных [ст. ст. 171 и 171.1 УК](#).

Характерная особенность этого состава состоит в том, что уголовная ответственность за указанные действия с товарами и продукцией производства, приобретение, хранение, перевозку в целях сбыта или сбыт немаркированных товаров и продукции наступает при установлении их крупного размера (см. [примечание к ст. 169 УК](#)).

4. **Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Еще одним обязательным признаком субъективной стороны является специальная цель у виновного - сбыть немаркированную продукцию. При недоказанности последней действия могут быть квалифицированы как незаконное предпринимательство.

5. **Субъект** - физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста. Как представляется, субъектом преступления может быть не только лицо, ответственное за маркировку товара, но и другие лица, которые его произвели, приобрели, хранили, перевозили с целью сбыта или сбывали.

В качестве квалифицирующих признаков преступления (ч. 2 ст. 171.1) указаны следующие: организованная группа и особо крупный размер (см. [примечание к ст. 169 УК](#)).

На практике возникают затруднения по вопросам квалификации указанных действий, преследующих цель уклониться от уплаты налогов. Поскольку производство, приобретение, хранение, перевозка или сбыт немаркированных товаров и продукции представляют собой разновидность незаконного предпринимательства, а конкуренция между незаконным предпринимательством и уклонением от уплаты налогов решается с учетом субъективной стороны состава преступления и в соответствии с [Постановлением](#) Пленума Верховного Суда РФ от 28 декабря 2006 г. N 64 "О практике применения судами уголовного законодательства об ответственности за налоговые преступления", действия виновного подлежат квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных соответствующими частями [ст. ст. 171.1](#) и [198 УК РФ](#).

Если виновный совершает подобное преступление и при этом использует заведомо поддельные марки или знаки соответствия, то его действия образуют совокупность преступлений, предусмотренных [ст. ст. 171.1](#) и [327.1 УК](#).

Статья 171.2. Незаконные организация и проведение азартных игр

Комментарий к [статье 171.2](#)

1. **Объектом** преступления признаются общественные отношения, складывающиеся по поводу законной организации и проведения азартных игр. В связи с этим важное значение для решения вопроса об уголовной ответственности имеет Федеральный [закон](#) от 29.12.2006 N 244-ФЗ "О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации" (ред. от 18.07.2011).

2. **Объективная сторона** по своей конструкции характеризует формальный состав преступления, которое, по мнению законодателя, может быть совершено в форме незаконных организации и проведения азартных игр, сопряженных с извлечением дохода в крупном размере. Незаконными признаются указанные действия, совершенные с использованием игрового оборудования вне игровой зоны либо с использованием информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети Интернет, а также средств связи, в том числе подвижной связи, либо без полученного в установленном порядке разрешения на осуществление деятельности по организации и проведению азартных игр в игровой зоне. В соответствии с [примечанием к ст. 169 УК](#) крупным признается доход, превышающий один миллион пятьсот тысяч рублей.

3. **Субъективная сторона** характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный осознает незаконный характер своих действий и желает их совершить. Мотив и цель не являются обязательными признаками субъективной стороны, но учитываются при назначении наказания.

4. **Субъект** преступления - физическое, вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

5. Квалифицирующие признаки состава преступления, содержащиеся в [ч. 2 данной статьи](#), указывают на повышенную опасность совершения преступления организованной группой либо при извлечении дохода в особо крупном размере, каковым признается доход, превышающий шесть миллионов рублей (см. [примечание к ст. 169 УК](#)).

Статья 172. Незаконная банковская деятельность

Комментарий к [статье 172](#)

1. Состав данного преступления является специальным составом незаконного предпринимательства, влекущим более суровую ответственность, и отличается от общего состава специфической сферой осуществления незаконного предпринимательства.

2. **Непосредственный объект** - общественные отношения, возникающие в результате законной банковской деятельности.

3. **Объективная сторона** данного преступления может находить свое выражение в следующих формах: осуществление банковской деятельности (банковских операций) без регистрации; осуществление банковской деятельности без специального разрешения (лицензии) в случаях, когда такое разрешение (лицензия) обязательно.

Осуществление банковской деятельности (банковских операций) без регистрации. В соответствии с Федеральным [законом](#) "О банках и банковской деятельности" и Федеральным [законом](#) "О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)" любой банк как юридическое лицо подлежит государственной регистрации в органах юстиции в порядке, определяемом законом о регистрации юридических лиц ([ч. 1 ст. 51 ГК РФ](#)). Своеобразной спецификой обладает и госрегистрация таких коммерческих организаций, как банки и иные кредитные организации. Их регистрация осуществляется согласно [ст. 12](#) Федерального закона от 2 декабря 1990 г. "О банках и банковской деятельности" (в ред. от 15 февраля 2010 г.) (СЗ РФ. 1996. № 6. Ст. 492) и Федерального [закона](#) от 10 июля 2002 г. № 86-ФЗ "О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)" (в ред. от 25 ноября 2009 г.) Центральным банком РФ. Государственная регистрация кредитной организации и выдача лицензий на осуществление банковских операций или отказ в этом производится Банком России в срок, не превышающий шести месяцев с даты представления необходимых документов. При этом важно знать, что, учитывая особую специфику банковской деятельности, законодатель своей волей заложил в правовые нормы не только особый порядок государственной регистрации, но и такой же специфический порядок предоставления документов для получения лицензии на осуществление банковских операций. Так, для регистрации банка (кредитной организации) и получения соответствующих лицензий необходим целый пакет документов, состоящий более чем из 9 наименований. Таким образом, осуществление банковской деятельности (банковских операций) будет рассматриваться как одна из форм объективной стороны данного преступления только в том случае, если банк занимается такой деятельностью без приобретения статуса юридического лица.

Осуществление банковской деятельности без специального разрешения (лицензии). Банк может осуществлять любые виды банковской деятельности, предусмотренные его уставом, если они не запрещены законодательством Российской Федерации. Отдельные виды деятельности (в том числе и банковская) могут осуществляться только на основании специальных разрешений (лицензий). Обращает на себя внимание не совсем удачная формулировка законодателем такого признака объективной стороны, как деяние. В диспозиции [ст. 172](#) УК РФ употребляются два термина: "банковская деятельность" и "банковские операции". Причем второй из них заключен в скобки и располагается в тексте закона вслед за первым. Грамматическое толкование такого законодательного оборота должно свидетельствовать о том, что эти термины тождественны. И действительно, анализ федерального законодательства в банковской сфере позволяет утверждать, что смысловое значение этих терминов на самом деле имеет много общего. Что же касается их объемных характеристик, то термин "банковские операции" более широкий по сравнению с термином "банковская деятельность".

В обыденном употреблении под термином "банковская деятельность", как правило, понимают особый вид предпринимательской деятельности, осуществляемый уполномоченными банками в кредитно-финансовой сфере. В частности, эта законодательная конструкция относит к банковской деятельности лишь совершение следующих операций: 1) привлечение во вклады денежных средств физических и юридических лиц; 2) размещение привлеченных во вклады денежных средств физических и юридических лиц от своего имени и за свой счет на условиях возвратности, платности, срочности; 3) открытие и ведение банковских счетов средств физических и юридических лиц. Выполнение всех банковских операций каким-либо одним лицом позволяет утверждать, что это лицо осуществляет банковскую деятельность.

Что касается термина "банковские операции", то [ст. 5](#) этого же Закона, помимо трех названных, относит к ним следующие: 1) осуществление расчетов по поручению физических и юридических лиц, в том числе банков-корреспондентов, по их банковским счетам; 2) инкассация денежных средств, векселей, платежных и расчетных документов и кассовое обслуживание

физических и юридических лиц; 3) купля-продажа иностранной валюты в наличной и безналичной формах; 4) привлечение во вклады и размещение драгоценных металлов; 5) выдача банковских гарантий. Однако даже совершение всех их в совокупности отнюдь не означает, что данное лицо осуществляет банковскую деятельность. При этом следует непременно отметить, что все эти функции могут быть присущи не только банку, но и другим кредитным организациям.

Дифференциация терминов "банковская деятельность" и "банковские операции" в отдельных случаях может приобретать существенное значение для квалификации. Так, например, если какое-то учреждение, предприятие или организация осуществляют банковскую деятельность или совершают конкретные банковские операции без соответствующего разрешения (лицензии), то проблем с квалификацией содеянного практически не возникает. Но в судебно-следственной практике могут, например, иметь место следующие ситуации:

1) юридическое лицо, имея лицензию ЦБ РФ на проведение лишь конкретных банковских операций, не относящихся к тем трем, выполнение которых в совокупности позволяет трактовать его деятельность как банковскую, в действительности совершает их;

2) на основании [Положения](#) об отзыве лицензии на осуществление банковских операций у банков и иных кредитных организаций в Российской Федерации Центральный банк РФ отзывает у какого-либо юридического лица, обладающего правом совершать все виды банковских операций, лицензию на проведение какой-то из них (кроме тех, что в совокупности трактуются как банковская деятельность), но это лицо, несмотря на запрет, продолжает осуществлять ее. В первом случае содеянное следует квалифицировать как незаконную банковскую деятельность, а во втором - как незаконную банковскую операцию.

Недостаточно обоснованной представляется позиция законодателя, который, устанавливая уголовно-правовой запрет на осуществление банковской деятельности и проведение банковских операций без специального разрешения (лицензии), оставляет за пределами данного состава преступления такие сделки, как: 1) выдача поручительств за третьих лиц; 2) приобретение права требования от третьих лиц исполнения обязательств в денежной форме; 3) доверительное управление денежными средствами и иным имуществом по договору с физическими и юридическими лицами; 4) осуществление операций с драгоценными металлами и драгоценными камнями; 5) предоставление в аренду физическим и юридическим лицам специальных помещений или находящихся в них сейфов; 6) лизинговые операции; 7) указание консультационных и информационных услуг. Все эти сделки отнесены к компетенции кредитно-финансовых организаций, и на их проведение также требуется получение лицензии ЦБ РФ, но в диспозиции [ст. 172 УК](#) речь идет лишь о банковской деятельности и банковских операциях.

При квалификации деяний по [статье](#), предусматривающей ответственность за незаконную банковскую деятельность, следует применять распространительное (расширительное) толкование этого термина.

4. По конструкции состав преступления - формально-материальный. Преступление считается оконченным в том случае, если выполнение деяния в любой указанной форме повлекло причинение крупного ущерба гражданам, организациям или государству либо сопряжено с извлечением дохода в крупном размере (более подробно см. [комментарий к ст. 171 УК](#)). Размер ущерба и дохода раскрывается в [примечании к ст. 169 УК РФ](#).

5. **Субъективная сторона** преступления характеризуется умышленной формой вины. Цели и мотивы учитываются при назначении наказания.

6. **Субъект преступления:** [ч. 1 ст. 172 УК](#) предполагает, что в качестве субъекта преступления с такой формой объективной стороны, как осуществление банковской деятельности (банковских операций) без регистрации, может выступать как любой вменяемый и достигший 16-летнего возраста гражданин, так и руководитель коммерческой организации либо лицо, наделенное каким-либо специальным признаком, например, сотрудник кредитно-финансового учреждения. При совершении деяния в форме осуществления банковской деятельности без специального разрешения (лицензии) в случаях, когда такое разрешение (лицензия) обязательно,

или осуществления банковской деятельности с нарушением лицензионных требований и условий ответственность несут специальные субъекты - должностные лица (руководители) кредитных организаций, банков и небанковских кредитных организаций.

7. **Часть 2 данной статьи** предусматривает ответственность за те же деяния, но совершенные при наличии следующих квалифицирующих признаков: а) совершенное организованной группой (см. [комментарий к ст. 35 УК](#)); б) сопряженное с извлечением дохода в особо крупном размере (см. [примечание к ст. 169 УК](#)).

Статья 173. Утратила силу. - Федеральный [закон](#) от 07.04.2010 N 60-ФЗ.

Статья 173.1. Незаконное образование (создание, реорганизация) юридического лица

Комментарий к [статье 173.1](#)

1. Комментируемая [статья](#) введена в УК Федеральным [законом](#) от 07.12.2011 N 419-ФЗ и призвана противодействовать распространению в современной экономической деятельности практики фиктивного создания юридических лиц (в частности, так называемых фирм-однодневок), руководящие функции в которых номинально возлагаются на подставных лиц, тогда как реальные руководители, оставаясь неизвестными для контролирующих органов, используют эти фирмы в незаконных целях, нанося существенный урон экономике государства.

Непосредственным **объектом** преступления является установленный порядок создания и реорганизации юридических лиц.

2. **Объективная** сторона преступления характеризуется общественно опасным деянием в виде создания или реорганизации юридического лица, совершенного через подставных лиц. Для уяснения содержания указанных преступных действий необходимо обратиться к бланкетной основе комментируемой [статьи](#). В соответствии с гражданским законодательством юридические лица могут создаваться в форме коммерческой или некоммерческой организации и подлежат государственной регистрации в уполномоченном государственном органе в порядке, определяемом Федеральным [законом](#) от 8 августа 2001 года N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" (в ред. от 28.07.2012). Данные государственной регистрации включаются в единый государственный реестр юридических лиц. Юридическое лицо считается созданным со дня внесения соответствующей записи в единый государственный реестр юридических лиц ([п. 2 ст. 51 ГК РФ](#)).

Реорганизация юридического лица (слияние, присоединение, разделение, выделение, преобразование) может быть осуществлена по решению его учредителей (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами. Юридическое лицо считается реорганизованным, за исключением случаев реорганизации в форме присоединения, с момента государственной регистрации вновь возникших юридических лиц. При реорганизации юридического лица в форме присоединения к нему другого юридического лица первое из них считается реорганизованным с момента внесения в единый государственный реестр юридических лиц записи о прекращении деятельности присоединенного юридического лица ([ст. 57 ГК РФ](#)).

Перечень документов, представляемых для регистрации юридического лица при его создании или реорганизации, определен в [статьях 12 и 14](#) Федерального закона "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей". Представление документов для регистрации осуществляется в порядке, предусмотренном [ст. 9](#) этого Закона. В частности, в регистрирующий орган документы могут быть направлены следующими способами: почтовым отправлением; непосредственно либо через многофункциональный центр предоставления государственных и муниципальных услуг; направлены в форме электронных документов, подписанных электронной подписью, с использованием информационно-телекоммуникационных сетей общего пользования, в том числе сети Интернет, включая единый портал государственных и муниципальных услуг. Заявителями могут быть следующие физические лица: руководитель постоянно действующего исполнительного органа регистрируемого юридического лица или иное лицо, имеющие право без

доверенности действовать от имени этого юридического лица; учредитель или учредители юридического лица при его создании; руководитель юридического лица, выступающего учредителем регистрируемого юридического лица; конкурсный управляющий или руководитель ликвидационной комиссии (ликвидатор) при ликвидации юридического лица; иное лицо, действующее на основании полномочия, предусмотренного федеральным законом, актом специально уполномоченного на то государственного органа или актом органа местного самоуправления.

Таким образом, под созданием или реорганизацией юридического лица в комментируемой [статье](#) следует понимать деятельность, выразившуюся в подготовке и направлении в регистрирующий орган документов, необходимых для создания или реорганизации юридического лица. При этом криминообразующим признаком в такой деятельности является способ - осуществление ее через подставных лиц, под которыми в соответствии с [примечанием комментируемой статьи](#) понимаются лица, являющиеся учредителями (участниками) юридического лица или органами управления юридического лица, путем введения в заблуждение которых было образовано (создано, реорганизовано) юридическое лицо. По смыслу цитированного примечания введение в заблуждение подставных лиц должно быть относительно намерений виновного образовать (создать, реорганизовать) юридическое лицо, в которых подставные лица будут формально выступать его учредителями (участниками) или органами управления (директором, генеральным директором, президентом и пр.). Отсутствие указанного введения в заблуждение подставных лиц исключает состав данного преступления.

Состав преступления является формальным. Преступление окончено с момента создания или реорганизации юридического лица, т.е. со дня внесения соответствующих записей в единый государственный реестр юридических лиц.

3. Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Виновный осознает, что образует (создает, реорганизует) юридическое лицо через подставных лиц, и желает совершить эти действия. Цель и мотив не являются обязательными признаками данного преступления. В случае дальнейшего использования образованного юридического лица для совершения других преступлений (например, налоговых, легализации имущества, добытого преступным путем, и др.), содеянное надлежит оценивать по совокупности преступлений.

4. Субъект преступления - общий, т.е. вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет, усилиями которого через подставных лиц было создано юридическое лицо.

Подставные лица, являющиеся учредителями (участниками) юридического лица или органами управления юридического лица, путем введения в заблуждение которых было образовано (создано, реорганизовано) юридическое лицо, уголовной ответственности по комментируемой [статье](#) не подлежат.

В случае согласия лица выступить номинальным учредителем (участником) юридического лица или органом его управления оно может нести ответственность по [ч. 1 ст. 173.2 УК](#) при наличии иных признаков указанного преступления.

5. Часть 2 комментируемой статьи в качестве квалифицирующих признаков предусматривает совершение преступления: лицом с использованием своего служебного положения (см. [комментарий к ст. 159 УК](#)); группой лиц по предварительному сговору (см. [комментарий к ст. 35 УК](#)).

Статья 173.2. Незаконное использование документов для образования (создания, реорганизации) юридического лица

Комментарий к [статье 173.2](#)

1. Комментируемая [статья](#) введена в УК Федеральным [законом](#) от 07.12.2011 N 419-ФЗ и призвана противодействовать практике образования юридических лиц в целях совершения

преступлений в экономической сфере.

Статья состоит из двух частей, в каждой из которых определяются самостоятельные составы преступлений. Непосредственным объектом преступления в обоих случаях является установленный порядок создания и реорганизации юридических лиц.

В качестве предмета преступления предусмотрены: документ, удостоверяющий личность (**ч. 1 и ч. 2**), доверенность (**ч. 1**) и персональные данные (**ч. 2**).

2. Объективная сторона преступления, предусмотренного **частью 1**, выражается в предоставлении документа, удостоверяющего личность, или выдаче доверенности другому лицу для образования (создания, реорганизации) юридического лица. Преступление следует считать оконченным в момент совершения указанных действий, независимо от того, привели эти действия к реальному образованию юридического лица или нет. Состав преступления формальный.

Объективная сторона преступления, ответственность за которое предусмотрена **частью 2 комментируемой статьи**, выражается в приобретении документа, удостоверяющего личность, или использовании персональных данных, полученных незаконным путем, если эти деяния совершены для образования (создания, реорганизации) юридического лица.

В соответствии с **примечанием комментируемой статьи** под приобретением документа, удостоверяющего личность, понимается его получение на возмездной или безвозмездной основе, присвоение найденного или похищенного документа, удостоверяющего личность, а также завладение им путем обмана или злоупотребления доверием.

В соответствии с Федеральным законом от 27 июля 2006 года N 152-ФЗ "О персональных данных" (в ред. от 25.07.2011) под персональными данными понимается любая информация, относящаяся к прямо или косвенно определенному или определяемому физическому лицу (**ст. 3**). Перечень сведений, которые могут составлять персональные данные, весьма широк и не может быть определен исчерпывающим образом. К персональным данным, в частности, относятся: фамилия, имя, отчество, год и место рождения, адрес, абонентский номер, сведения о профессии, доходах, данные, касающиеся расовой, национальной принадлежности, политических взглядов, религиозных или философских убеждений, состояния здоровья, интимной жизни, биометрическая информация о лице, сведения об индивидуальных средствах коммуникации и др.

Круг персональных данных, образующих предмет данного преступления, ограничивается лишь сведениями, полученными незаконным путем, которые имеют юридическое значение при создании или реорганизации юридического лица, т.е. необходимы для принятия решения регистрирующим органом о внесении соответствующих записей в единый государственный реестр юридических лиц (например, фамилия, имя и отчество, дата и место рождения, адрес места жительства учредителя или руководителя юридического лица и пр.). Состав данного преступления также сконструирован по типу формального, т.е. момент окончания преступления связан с началом выполнения указанных в законе действий.

3. Субъективная сторона преступлений, предусмотренных **частями 1 и 2 комментируемой статьи**, характеризуется виной в виде прямого умысла, а также специальной целью - образовать (создать, реорганизовать) юридическое лицо в целях совершения одного или нескольких преступлений, связанных с финансовыми операциями либо сделками с денежными средствами или иным имуществом. В случае реализации преступных целей содеянное должно быть квалифицировано по совокупности всех совершенных преступлений.

4. Субъект - общий, т.е. вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Статья 174. Легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных другими лицами преступным путем

Комментарий к [статье 174](#)

1. Цель данного уголовно-правового предписания состоит в том, чтобы не допустить утаивания или сокрытия истинной природы, происхождения, местонахождения или движения денежных средств, воспрепятствовать использованию преступно полученных доходов в легальном финансовом обороте. Для правильного понимания признаков состава преступления и квалификации такого рода действий необходимо использовать разъяснения Пленума Верховного Суда РФ, данные в [Постановлении](#) от 18 ноября 2004 г. "О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве и легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем".

2. **Непосредственный объект** - общественные отношения в сфере правомерного владения, пользования и распоряжения денежными средствами и иным имуществом. Диспозиция [статьи](#) носит бланкетный характер, так как для правильного применения статьи необходимо изучить положения Федерального [закона](#) от 7 августа 2001 г. N 115-ФЗ "О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма" (ред. от 08.11.2011) (СЗ РФ. 2001. N 33. Ст. 3418). Данный Закон является правовой основой для защиты правомерных действий с финансовыми средствами и иным имуществом от криминально полученных доходов. Создан правовой механизм, обеспечивающий государственный контроль за перемещением финансов. В него входят вопросы обязательного контроля операций с денежными средствами или иным имуществом по сделкам на сумму 600 тыс. руб. и выше. **Предмет преступления** - денежные средства (в том числе и иностранная валюта) или иное имущество, приобретенное другими лицами преступным путем.

Денежными следует считать такие средства, при помощи которых осуществляются законные платежи и которые обязательны к приему по нарицательной стоимости на всей территории Российской Федерации. Речь идет о наличных и безналичных расчетах в любой иностранной валюте.

Имущество, заведомо приобретенное другими лицами преступным путем, должно отвечать всем признакам имущества, определяемого нормами гражданского права.

Данные предметы должны быть заведомо приобретены другими лицами преступным путем, т.е. лицо, совершившее любое преступление, кроме преступлений, предусмотренных [ст. ст. 193, 194, 198, 199, 199.1 и 199.2](#) УК, получило криминальный доход и пытается его легализовать через других лиц. Чаще всего базовыми преступлениями для последующей легализации имущества являются хищения, наркобизнес, незаконный оборот наркотических средств.

3. Для состава преступления не является обязательным знание виновным того, в результате какого именно преступления добыто имущество, кто и при каких обстоятельствах совершил это преступление. Главное условие - чтобы субъект легализации сам не участвовал в преступном приобретении указанных денежных средств или иного имущества. В то же время для квалификации преступления необходимо установить заведомость его поведения, т.е. знание им заранее того обстоятельства, что он легализует денежные средства или имущество, приобретенные другими лицами преступным путем. В данном случае можно говорить о специфической форме прикосновенности к преступлению. Последнее обстоятельство законодателем констатируется весьма четко, т.е. виновность этих лиц в совершении какого-либо преступления, в результате которого ими противоправно получены денежные средства или иное имущество, установлена судебным приговором, вступившим в законную силу. Вместе с тем Пленум Верховного Суда РФ в [Постановлении](#) от 18 ноября 2004 г. "О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве и легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем" (ред. от 23.12.2010) разъяснил, что ответственность наступает и в тех случаях, когда виновным лицом совершена лишь одна финансовая операция или одна сделка с приобретенными преступным путем денежными средствами или имуществом. Кроме того, в [Постановлении](#) не сказано о необходимости судебного подтверждения факта приобретения имущества преступным путем. В этом случае, как представляется, возможно объективное вменение и привлечение к ответственности невиновных. Необходимо, на наш взгляд, точное знание субъектом легализации судебного решения по делу о легализуемом имуществе.

4. В прежней редакции комментируемой [статьи](#) указывалось на незаконный, а не

преступный способ получения денежных средств и другого имущества, т.е. законодатель, заменив в диспозиции нормы сочетание "незаконным путем" на "преступным путем", ограничил, на наш взгляд, правоприменительные органы в возможности привлечения к уголовной ответственности за данное деяние. О том, что предмет преступления добыт путем совершения преступления, могут свидетельствовать различные обстоятельства: отсутствие платежных документов и товарных чеков на приобретаемое имущество, характер и количество имущества, предложенная стоимость, обстановка, в которой были приобретены денежные средства или имущество, и т.п.

5. Состав преступления по своей конструкции является формальным, и преступление будет считаться оконченным в момент совершения финансовой операции или сделки с указанным имуществом.

6. **Объективная сторона** преступления может выражаться посредством активных действий в форме совершения легальных финансовых операций или иных сделок с указанными предметами для того, чтобы отмыть грязные, криминальные деньги или придать имуществу характер законно приобретенного. Финансовые операции могут заключаться в передвижении денег со счета на счет, приобретении на преступные средства ценных бумаг, осуществлении вкладов в банки, переводов за границу и т.п.

Другие сделки представляют собой (любые, кроме финансовых операций) действия физического или юридического лица, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (ст. 153 ГК РФ). Это могут быть сделки купли-продажи, мены, сдача имущества внаем, аренду и некоторые другие.

7. Очень часто легализация проходит несколько этапов, по запутанным схемам, в результате чего теряются следы происхождения денежных средств и другого имущества и они обретают видимость законно полученного дохода.

Необходимо отметить, что новая редакция **ч. 1 комментируемой статьи** не содержит указания на совершение деяния в крупном размере. Таким образом, законодатель установил ответственность за совершение сделок по отмыванию вне зависимости от размера имущества. По нашему мнению, такое решение вызовет трудности в принятии решения о возбуждении уголовного дела, так как не учтены положения **ч. 2 ст. 14 УК**.

8. **Субъективная сторона** характеризуется наличием двух обязательных признаков - виной в форме прямого умысла и специальной целью. Субъект осознает, что совершает финансовые операции и другие сделки с денежными средствами или иным имуществом, заведомо приобретенными другими лицами преступным путем, и желает их совершить. Очень важно установить цель его действий, а именно желание придания правомерного вида владению, пользованию и распоряжению денежными средствами или иным имуществом. При отсутствии указанной цели либо при ее недоказанности действия виновного могут быть квалифицированы по **ст. 175 УК**.

9. **Субъект** преступления - вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста, легализующее имущество, которое приобретено преступным путем другими лицами.

10. **Часть 2 ст. 174 УК** предусматривает ответственность за легализацию (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных другими лицами преступным путем, совершенную в крупном размере.

Финансовыми операциями и другими сделками с денежными средствами или иным имуществом, совершенными в крупном размере, согласно **примечанию к данной статье** признаются финансовые операции и другие сделки с денежными средствами или иным имуществом, совершенные на сумму, превышающую 6 млн. рублей.

11. **Часть 3 настоящей статьи** содержит два квалифицирующих признака легализации в крупном размере: а) группой лиц по предварительному сговору; б) лицом с использованием своего служебного положения.

Такая трактовка означает, что совершение деяния не в крупном размере, но с наличием всех квалифицирующих и особо квалифицирующих признаков охватывается рамками [ч. 1 данной статьи](#), что не является примером для дифференциации ответственности на законодательном уровне.

Под действиями, совершенными с использованием своего служебного положения, следует понимать такие действия должностного или иного лица, которые совершены в пределах его компетенции и функциональных обязанностей, но вопреки интересам службы.

12. [Часть 4 ст. 174 УК](#) содержит ответственность за деяния, предусмотренные [ч. ч. 2 или 3 настоящей статьи](#), совершенные организованной группой (см. [комментарий к ст. 35 УК](#)).

Статья 174.1. Легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных лицом в результате совершения им преступления

Комментарий к [статье 174.1](#)

1. Положения комментируемой [статьи](#), касающиеся объективных признаков состава преступления, в целом совпадают с разъяснениями к [ст. 174 УК](#).

2. Для привлечения к уголовной ответственности по этой [статье](#) необходимо установить то, что денежные средства или иное имущество получены самим субъектом легализации преступным путем. Остается неразрешенной проблема признания лица, осуществляющего легализацию, виновным в преступном приобретении указанных предметов.

3. **Субъективная сторона** характеризуется виной в форме прямого умысла. Субъект осознает, что совершает финансовые операции и другие сделки с денежными средствами или иным имуществом, приобретенными им в результате совершения преступления, и тем самым придает им законный характер, и желает так действовать. Специальная цель также остается обязательным признаком субъективной стороны, хотя некоторые специалисты полагают, что в данном составе преступления она отсутствует. Легализация сама по себе в данном случае означает, что виновный действует с желанием придать денежным средствам и иному имуществу правомерный вид.

4. **Субъект преступления** специальный - физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста, которое преступным путем приобрело денежные средства или иное имущество, и совершающее с ними финансовые операции и другие сделки.

Квалифицирующие и особо квалифицирующие признаки данного состава соответствуют указанным в [комментарии к предыдущей статье](#), но касаются лишь предмета преступления в крупном размере, который определен в [примечании к ст. 174 УК](#).

Статья 175. Приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем

Комментарий к [статье 175](#)

1. **Непосредственный объект** - установленный порядок приобретения или сбыта имущества, обеспечивающий законные экономические интересы граждан, общества и государства. **Предмет** преступления - имущество (о признаках которого указано в [ГК РФ](#)), добытое в результате совершения другим лицом преступного деяния. В данном случае речь вновь идет об особой форме прикосновенности к преступлению. Виновный должен быть точно осведомлен, что имущество имеет криминальное происхождение, хотя по поводу последнего обстоятельства возникают вопросы, аналогичные озвученным ранее в [ст. ст. 174 и 174.1](#). Кто должен констатировать, что имущество приобретено преступным путем, необходимо ли судебное признание такого факта? Данные вопросы требуют тщательного толкования на законодательном уровне или на уровне высших судебных инстанций. Дополнения законодательства в части предмета преступления (от 30 декабря 2006 г.) касаются признания предметом этого преступления нефти и продуктов ее переработки. В целом такой шаг понятен, нефть является стратегическим

сырьем, за счет продажи которого формируется большая часть бюджета. Однако конкретизация предметов преступления с целью усиления ответственности за приобретение или сбыт наиболее важных товаров, продуктов, сырьевых запасов может привести к появлению их длинного перечня и к трудностям в квалификации.

2. Важно помнить, что некоторые предметы не могут охватываться данным составом в силу того, что исключены из свободного гражданского оборота. Так, ответственность за приобретение драгоценных металлов и камней, ядерных материалов или радиоактивных веществ, оружия и его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств, наркотических средств или психотропных веществ, сильнодействующих или ядовитых веществ наступает по [ст. 191, 220, 222, 228, 234 УК](#). Ответственность за сбыт порнографических материалов или предметов, кино- или видеоматериалов подобного типа предусмотрена [ст. ст. 242 и 242.1 УК](#).

3. **Объективная сторона** данного преступления может выражаться в следующих формах: заранее не обещанное приобретение имущества, заведомо добытого преступным путем; заранее не обещанный сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем.

Под приобретением имущества следует понимать возмездное или безвозмездное получение этого имущества в любой форме (покупка, дарение, уплата долга, обмен и т.п.). Чаще всего это покупка имущества, похищенного другим лицом. Возможны и другие формы приобретения: получение в дар, в счет долга, за услуги, в обмен и т.п. При этом виновный фактически становится собственником имущества и имеет все правомочия по обладанию имуществом.

Как правило, приобретение бывает самым непосредственным образом связано с хранением имущества, добытого преступным путем. Некоторые специалисты полагают, что под термином "приобретение" следует понимать и хранение этого имущества. Однако такое положение не соответствует принципу субъективного вменения, так как само по себе хранение в большей степени соответствует укрывательству, а не приобретению.

Ответственность за заранее не обещанное укрывательство наступает по [ст. 316 УК](#), но касается только особо тяжких преступлений (см. [комментарий к ст. 15 УК](#)). В связи с чем, по нашему мнению, ответственность за заранее не обещанное хранение имущества, заведомо добытого преступным путем, [ст. 175 УК](#) не предусмотрена.

Сбыт - это отчуждение имущества в различных формах: продажа, обмен, дарение, передача в счет уплаты долга и т.п.

4. Состав преступления - формальный. Преступление считается оконченным с момента совершения приобретения или сбыта.

Для состава преступления не является обязательным знание виновным того, в результате какого именно преступления добыто имущество, кто и при каких обстоятельствах совершил это преступление. В то же время для квалификации преступления по [ст. 175 УК](#) необходимо установить заведомое знание субъектом того, что он приобретает или сбывает имущество, добытое путем совершения преступления. О том, что имущество добыто путем совершения преступления, могут свидетельствовать различные обстоятельства, характер и количество имущества, предложенная приобретателю его стоимость, обстановка, в которой приобреталось имущество, и т.п.

5. **Субъективная сторона** характеризуется умышленной формой вины. Умысел только прямой, заранее обдуманный, он обязательно должен охватывать то обстоятельство, что обещание о приобретении или сбыте имущества заранее не было дано. Если будет доказан факт обещания совершения указанных действия раньше, до совершения преступных действий, в результате которых было добыто имущество, то виновный признается соучастником и отвечает по [ст. 33](#) (пособничество) и соответствующей статье [УК](#).

6. **Субъект преступления** - вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста, которое само не является участником преступления, в ходе которого добыто имущество, а лишь осуществляет

указанные в законе действия, которые заранее не обговаривались.

7. По [ч. 2 комментируемой статьи](#) ответственность наступает при совершении деяния группой лиц по предварительному сговору либо в отношении специфических предметов: нефти и продуктов ее переработки, автомобиля или иного имущества в крупном размере (см. [примечание к ст. 169 УК](#)).

В первом случае речь идет о соучастии (см. [комментарий к ст. 35 УК](#)). Не совсем понятно указание законодателя на крупный размер имущества. Относится ли это к объему нефти и продуктов ее переработки, автомобилю или только к иному имуществу? На наш взгляд, это относится только к иному имуществу.

8. [Часть 3 настоящей статьи](#) предусматривает ответственность за деяния, указанные в [ч. ч. 1 или 2](#), но совершенные организованной группой или лицом с использованием своего служебного положения. В этом случае удивляет отсутствие такого квалифицирующего признака, как особо крупный размер имущества.

Если лицо, совершившее преступление, предусмотренное [ст. 175 УК](#), легализует приобретенное имущество, т.е. стремится придать ему законный характер, то такие действия необходимо квалифицировать по совокупности со [ст. 174 УК](#).

Статья 176. Незаконное получение кредита

Комментарий к [статье 176](#)

1. В комментируемой [статье](#) предусмотрены два самостоятельных состава преступления. Диспозиция носит бланкетный характер и требует изучения законодательства в кредитной сфере.

2. В составе преступления, предусмотренном [ч. 1 данной статьи](#), **основным непосредственным объектом** преступления выступают общественные отношения в кредитно-денежной сфере. Дополнительным объектом законодатель выделил интересы банков и иных кредиторов. **Предметом преступления** является кредит (денежные средства, товарные ценности), который является основой кредитного договора. Последний представляет собой разновидность финансовых операций, по которой в соответствии с нормами [главы 42 ГК РФ](#) банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуется предоставить денежные средства или иные ценности (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты на нее. В качестве предмета могут также рассматриваться и льготные условия кредитования.

3. Состав преступления в [ч. 1](#) по своей конструкции является материальным, т.е. момент окончания преступления связан с причинением ущерба охраняемым интересам. При этом кредит может быть получен лишь частично.

4. **Объективная сторона** данного преступления содержит следующие обязательные признаки: деяние, которое состоит в получении индивидуальным предпринимателем или руководителем организации кредита путем предоставления кредитору заведомо ложных сведений о хозяйственном положении либо финансовом состоянии индивидуального предпринимателя или организации; последствия, обозначенные законодателем как причинение крупного ущерба; причинная связь между деянием и последствиями.

Что касается сведений о хозяйственном положении либо финансовом состоянии индивидуального предпринимателя или организации, то они представляют собой пакет документов (учредительные документы, баланс предприятия и др.), которые в соответствии с нормативными документами ЦБ РФ предоставляются в кредитно-финансовое учреждение одновременно с заявкой на получение кредита.

Сведения о хозяйственном положении либо финансовом состоянии индивидуального предпринимателя или организации следует считать ложными, если они содержат информацию,

которая необъективно характеризует показатели, учитываемые при принятии решения о выделении кредита. Заемщик заранее осведомлен о том, что сведения не соответствуют действительности.

5. В теории уголовного права высказано мнение о том, что действия субъекта, не приведшие к получению им кредита по не зависящим от него обстоятельствам, следует квалифицировать как покушение на незаконное получение кредита. Как представляется, данное преступление носит специфический характер, который выражается в том, что стадия покушения на это преступление отсутствует, это состав с так называемым реальным причинением ущерба. Представление поддельных документов о хозяйственном положении либо финансовом состоянии должно рассматриваться как подделка документов и квалифицироваться по [ст. ст. 292](#) или [327](#) УК.

6. Под льготными условиями кредитования следует понимать различные положения кредитного договора, которые облегчают должнику выполнение им своих обязательств по этому договору. В качестве таковых наиболее характерными являются более низкие процентные ставки (по сравнению с существующими на данный момент в конкретном экономическом регионе) или более длительные сроки погашения кредита и т.п.

Основания для получения льготных условий кредитования могут быть различны. Так, например, предоставление подложных документов, свидетельствующих якобы о том, что средства этого кредита будут направлены на финансирование мероприятий по ликвидации аварии и стихийных бедствий.

7. Размер ущерба, трактуемого как крупный, определен законодателем в [примечании к ст. 169](#) УК РФ.

8. **Субъективная сторона** преступления характеризуется умышленной формой вины.

9. **Субъект преступления** - специальный, это индивидуальный предприниматель или руководитель кредитной организации. Данные субъекты указаны в нормативных документах ЦБ РФ. В качестве таковых названы: 1) руководитель; 2) заместители руководителя (видимо, имеются в виду лишь те, кто обладает правом подписи на финансовых документах); 3) главный бухгалтер.

10. При установлении умысла на завладение кредитом из корыстных побуждений действия виновного квалифицируются по [ст. 159](#) УК ("Мошенничество").

11. В [ч. 2 комментируемой статьи](#) состав преступления предусматривает несколько иной предмет преступления. Здесь речь идет о государственном целевом кредите, под которым понимается ссуда в денежной или иной товарной форме, выдаваемой учреждениями Центрального банка для реализации каких-либо программ.

12. Состав по конструкции является материальным, т.е. **объективная сторона** включает в себя три обязательных признака (деяние, последствия, причинную связь). Деяние может быть совершено в двух формах: незаконное получение государственного целевого кредита; использование государственного целевого кредита не по прямому назначению. Под незаконным получением государственного целевого кредита следует понимать получение из государственного бюджета определенной суммы денежных средств для использования их исключительно в целях, указанных в содержании кредитного договора, но противоправным способом. Например, путем предоставления бюджетной организации, через которую выделяются денежные средства, заведомо ложных сведений о хозяйственном положении либо финансовом состоянии индивидуального предпринимателя или организации. Под использованием государственного целевого кредита не по прямому назначению следует понимать вложение денежных средств в проекты, которые не определены в кредитном договоре как целевые.

Ущерб должен быть крупным (см. [примечание к ст. 169](#) УК) и может быть причинен гражданам, обществу или государству.

Возможна ситуация, когда государственный кредит выдан на условиях, указанных в [ч. 1 данной статьи](#). В таких случаях действует специальная норма, которой и является состав

преступления, предусмотренный [ч. 2 ст. 176 УК](#).

13. **Субъективная сторона** характеризуется умышленной виной, как и в предыдущем составе. При доказанности корыстной цели на завладение кредитом действия виновного рассматриваются как мошенничество.

14. **Субъект преступления** - физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет, получившее государственный кредит. Это может быть и частное лицо, и руководитель предприятия или организации.

Статья 177. Злостное уклонение от погашения кредиторской задолженности

Комментарий к [статье 177](#)

1. **Основной непосредственный объект** преступления - общественные отношения в кредитно-денежной сфере. **Дополнительным** объектом выступают отношения в сфере правосудия. **Предмет** преступления - кредиторская задолженность в крупном размере (согласно [примечанию к ст. 169 УК](#) крупным размером признается сумма, превышающая 250 тыс. рублей) или ценные бумаги. Понятие ценной бумаги дано в [ст. 142 УК](#) (это документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении). К ценным бумагам относятся: государственная облигация, облигация, вексель, чек, депозитный и сберегательный сертификаты, банковская сберегательная книжка на предъявителя, коносамент, акция, приватизационные ценные бумаги и другие документы, которые законами о ценных бумагах или в установленном ими порядке отнесены к числу ценных бумаг ([ст. 143 ГК РФ](#)).

2. Состав преступления - формальный. Оно считается оконченным при совершении указанного в законе деяния.

3. **Объективная сторона** характеризуется бездействием в следующих формах: злостное уклонение руководителя организации или гражданина от погашения кредиторской задолженности в крупном размере; злостное уклонение руководителя организации или гражданина от оплаты ценных бумаг.

Под злостным уклонением от погашения кредиторской задолженности следует понимать открытый отказ от исполнения своих обязательств, вытекающих из условий кредитного договора, касающихся возврата суммы кредита или процентов на него. Отказ признается злостным, если он продолжается после второго письменного предупреждения.

4. Законодатель называет в качестве основания для привлечения лица к уголовной ответственности по [ст. 177 УК РФ](#) уклонение от погашения лишь кредиторской задолженности. Вместе с тем есть все основания полагать, что речь должна идти также о злостном уклонении руководителя организации или гражданина от возврата денежных средств или материальных ценностей по договору займа или бюджетной ссуды.

5. Для привлечения лица к уголовной ответственности по данной [статье](#) необходимо, чтобы злостное уклонение имело место уже после вступления в законную силу соответствующего судебного акта. Это может быть решение арбитражного или гражданского суда.

Кредиторской задолженностью в крупном размере в соответствии с [примечанием к ст. 169 УК РФ](#) признается задолженность гражданина в сумме, превышающей 250 тыс. руб.

6. **Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный осознает, что злостно уклоняется от погашения кредиторской задолженности в крупном размере или от оплаты ценных бумаг после вступления в законную силу соответствующего судебного акта, и желает совершить такие действия. Мотив и цель не имеют значения для квалификации, но могут быть учтены при назначении наказания.

7. **Субъект преступления** - гражданин, вменяемый, достигший 16-летнего возраста, или руководитель организации.

Деяние, предусмотренное данной [статьей](#), является специальной нормой по отношению к [ст. 315 УК](#). Поэтому квалификации по совокупности данных преступлений не требуется.

Статья 178. Недопущение, ограничение или устранение конкуренции

Комментарий к [статье 178](#)

1. **Непосредственный объект** - общественные отношения, обеспечивающие свободу и добросовестность конкуренции в сфере предпринимательской деятельности.

2. **Объективная сторона** характеризуется несколькими обязательными признаками: деянием, которое совершается в форме следующих действий (недопущение, ограничение или устранение конкуренции); различными способами их выполнения (путем заключения хозяйствующими субъектами-конкурентами ограничивающего конкуренцию соглашения (картеля) или неоднократного злоупотребления доминирующим положением, выразившимся в установлении и (или) поддержании монопольно высокой или монопольно низкой цены товара, необоснованном отказе или уклонении от заключения договора, ограничении доступа на рынок); последствием в виде крупного ущерба, находящимся в **причинной связи** с деянием, либо **извлечением дохода в крупном размере** в результате совершения деяния.

3. Для правильного понимания сути указанных способов совершения деяния необходимо обращение к бланкетной основе комментируемой [статьи](#) - антимонопольному законодательству, основу которого составляет Федеральный [закон](#) от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (в ред. от 28.07.2012). Нормы антимонопольного характера содержатся и в ряде иных нормативно-правовых актов, регулирующих отдельные виды экономической деятельности (в частности, в Федеральном законе от 26.03.2003 N 35-ФЗ "Об электроэнергетике" (в ред. от 29.06.2012) ([ст. 25](#)), Федеральном законе от 07.07.2003 N 126-ФЗ "О связи" (в ред. от 08.12.2011) ([ст. 21](#)), [Постановлении](#) Правительства РФ от 09.06.2007 N 359 "Об утверждении Условий признания доминирующим положения финансово организации (за исключением кредитной организации) и Правил установления доминирующего положения финансово организации (за исключением кредитной организации)", [Постановлении](#) Правительства РФ от 26.06.2007 N 409 "Об утверждении Условий признания доминирующим положения кредитной организации и Правил установления доминирующего положения кредитной организации").

Под **хозяйствующим субъектом** понимается коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Учитывая положения **ч. 1 ст. 11** Федерального закона "О защите конкуренции", заключение хозяйствующими субъектами-конкурентами ограничивающего конкуренцию соглашения (картеля) как способ преступления есть заключение соглашения (как в письменной, так и в устной форме) между хозяйствующими субъектами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке, если такие соглашения приводят или могут привести к: установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат) и (или) наценок; повышению, снижению или поддержанию цен на торгах; разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (заказчиков); сокращению или прекращению производства товаров; отказу от заключения договоров с определенными продавцами или покупателями (заказчиками).

В соответствии с **частью 1 комментируемой статьи** неоднократное злоупотребление доминирующим положением как способ преступления может быть выражено в трех формах: в установлении и (или) поддержании монопольно высокой или монопольно низкой цены товара, необоснованном отказе или уклонении от заключения договора, ограничении доступа на рынок.

Доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Условия признания доминирующего положения хозяйствующего субъекта установлены **ст. 5** Федерального закона "О защите конкуренции". Федеральная антимонопольная служба РФ формирует и ведет Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара (**Правила** формирования и ведения Реестра утверждены Постановлением Правительства РФ от 19.12.2007 N 896 (в ред. от 29.12.2008)).

Монопольно высокой ценой товара является цена, установленная занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, если эта цена превышает сумму необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли и цену, которая сформировалась в условиях конкуренции на товарном рынке, сопоставимом по составу покупателей или продавцов товара, условиям обращения товара, условиям доступа на товарный рынок, государственному регулированию, включая налогообложение и таможенно-тарифное регулирование, при наличии такого рынка на территории Российской Федерации или за ее пределами, в том числе установленная путем повышения ранее установленной цены товара или путем поддержания или неснижения ранее установленной цены товара, если при этом выполняются условия, установленные **ст. 6** Федерального закона "О защите конкуренции".

Монопольно низкой ценой товара является цена, установленная занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, если эта цена ниже суммы необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли и ниже цены, которая сформировалась в условиях конкуренции на сопоставимом товарном рынке, при наличии такого рынка на территории Российской Федерации или за ее пределами, в том числе установленная путем снижения ранее установленной цены товара или путем поддержания или неповышения ранее установленной цены товара, если при этом выполняются условия, установленные **ст. 7** указанного Закона.

Необоснованный отказ или уклонение от заключения договора как форма злоупотребления доминирующим положением есть экономически или технологически необоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента РФ, Правительства РФ, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами (**п. 4 ч. 1 ст. 10** Федерального закона "О защите конкуренции").

Ограничение доступа на рынок как форма злоупотребления доминирующим положением представляет собой различные действия со стороны хозяйствующих субъектов, в результате которых другие конкурирующие хозяйствующие субъекты либо полностью лишаются возможности выйти на товарный рынок, либо такая возможность существенно затрудняется (например, повреждение товаров, необоснованный отказ в предоставлении торговых мест или запрет на реализацию товара из другого региона, и т.п.).

Криминообразующим признаком злоупотребления доминирующим положением уголовный закон признает его **неоднократность**, которая наличествует в случае злоупотребления доминирующим положением лицом более двух раз в течение трех лет, за которые это лицо было привлечено к административной ответственности (см. [примечание 4 ст. 178 УК](#)). По смыслу Закона преюдициальное значение имеют случаи привлечения к административной ответственности только по [статьям 14.31](#) "Злоупотребление доминирующим положением на товарном рынке" и [14.31.1](#) "Злоупотребление доминирующим положением хозяйствующим субъектом, доля которого на рынке определенного товара составляет менее 35 процентов" КоАП РФ.

Реестр лиц, привлеченных к административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства Российской Федерации, формируется и ведется Федеральной антимонопольной службой РФ в соответствии с [Правилами](#), утвержденными Постановлением Правительства РФ от 23.04.2012 N 378.

4. Состав преступления **формально-материальный**. При его формальной структуре для признания преступления окончательным достаточно совершения деяния в указанных формах, но сопряженного с извлечением дохода в крупном размере, т.е. дохода, сумма которого превышает пять миллионов рублей (см. [примечание 1 ст. 178 УК](#)). При причинении крупного ущерба, т.е. ущерба, сумма которого превышает один миллион рублей (см. [примечание 2 ст. 178 УК](#)), состав приобретает конструкцию материального, но требуется установление причинной связи между недопущением, ограничением или устранением конкуренции и причиненным ущербом.

5. **Субъективная сторона** преступления характеризуется умышленной виной. Чаще всего виновный преследует корыстную цель, но она не является обязательным признаком, а учитывается при назначении наказания.

6. **Субъект** в зависимости от конкретного способа преступления может быть как общим, так и специальным. Общий - вменяемое, достигшее 16-летнего возраста физическое лицо. Специальным субъектом закон признает различных представителей хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение на рынке.

7. **Часть 2** содержит три квалифицирующих признака: совершенные лицом с использованием своего служебного положения; сопряженные с уничтожением или повреждением чужого имущества либо с угрозой его уничтожения или повреждения, при отсутствии признаков вымогательства; причинившие особо крупный ущерб либо повлекшие извлечение дохода в особо крупном размере.

Под действиями, совершенными с использованием своего служебного положения, следует понимать действия должностного либо иного лица, действующего в пределах своего служебного положения, но вопреки интересам службы.

Если уничтожение или повреждение чужого имущества либо угроза совершить такие действия связаны с требованием о его безвозмездной передаче либо о передаче прав на него, то в действиях виновного наличествует преступление против собственности - вымогательство (см. [комментарий к ст. 163 УК](#)).

Понятие особо крупного ущерба и дохода в особо крупном размере определены в [примечаниях 1 и 2 комментируемой статьи](#).

8. Особо квалифицированный состав ([ч. 3 ст. 178 УК](#)) образуется при совершении

преступления с применением насилия или с угрозой его применения.

Данным составом полностью охватывается причинение побоев, легкого и средней тяжести вреда здоровью, а также угроза применения насилия, независимо от степени его опасности. Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью или убийство требуют дополнительной квалификации по соответствующим статьям.

9. **Примечание 3 комментируемой статьи** определяет специальный случай деятельного раскаяния, при котором лицо, совершившее данное преступление, освобождается от уголовной ответственности.

Статья 179. Принуждение к совершению сделки или к отказу от ее совершения

Комментарий к [статье 179](#)

1. **Основной непосредственный объект** - общественные отношения, гарантирующие свободу граждан и юридических лиц на совершение различного вида сделок. Факультативный объект - охраняемые имущественные и неимущественные права потерпевших и их близких.

Диспозиция [статьи](#) является бланкетной, требующей знания института сделки как одного из важнейших институтов гражданского права. Сделка в соответствии со [ст. 153](#) ГК РФ означает волевое действие граждан и юридических лиц, направленное на установление, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей.

2. **Объективная сторона** характеризуется следующими обязательными признаками: деянием в форме активных действий (принуждение к совершению сделки или принуждение к отказу от ее совершения); особым способом, с помощью которого виновный добивается своих целей (угроза применения насилия, уничтожения или повреждения чужого имущества, угроза распространения сведений, которые могут причинить существенный вред правам и законным интересам потерпевшего или его близких).

Угроза как способ принуждения должна обладать соответствующими признаками: быть реальной и действительной.

Что касается характера насилия, то законодатель не уточняет, нанесением каких именно видов телесных повреждений или даже причинением смерти угрожает виновный. Поэтому представляется правомерным рассматривать любую угрозу насилием как достаточное основание для того, чтобы инкриминировать виновному данное преступление.

Относительно сведений, способных причинить существенный вред правам и законным интересам потерпевшего или его близких, можно предположить, что они могут содержать любую информацию (как личного, так и коммерческого характера). Главная их особенность должна заключаться в том, что их распространение способно реально причинить существенный вред правам и законным интересам лиц, круг которых обозначен в диспозиции настоящей [статьи](#). Это оценочный признак, требующий учета всех объективных и субъективных факторов.

3. Состав преступления - формальный, деяние считается оконченным с момента принуждения к совершению сделки или отказу от ее совершения, при условии совершения его указанным в законе способом.

4. **Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Субъект осознает, что принуждает потерпевшего к совершению сделки или к отказу от ее совершения под угрозой совершения указанных действий, и желает это совершить. В содержание диспозиции законодатель текстуально не включает такой признак, как цель преступления. Но анализ ее содержания с очевидностью указывает на наличие специальной цели. Виновный стремится к тому, чтобы принудить потерпевшего к совершению сделки или к отказу от ее совершения, но без признаков требования о передаче каких-либо ценностей, как это имеет место при вымогательстве.

5. **Субъектом преступления** выступает физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Квалифицированный состав включает следующие признаки: а) с применением насилия; б) организованная группа.

Насилие в данной [статье](#) включает в себя причинение потерпевшему побоев и легкого вреда здоровью, а причинение более тяжкого вреда требует квалификации по совокупности с соответствующими преступлениями против личности.

Статья 180. Незаконное использование товарного знака

Комментарий к [статье 180](#)

1. **Основной непосредственный объект** - общественные отношения, складывающиеся в сфере производства товаров по поводу их качества и происхождения. **Дополнительный непосредственный объект** - права и интересы производителей и потребителей товаров и услуг.

2. Комментируемая статья предусматривает два самостоятельных состава преступления, которые можно разграничить по их предмету ([ч. ч. 1 и 2 ст. 180 УК](#)). В ч. 1 комментируемой статьи **предметом преступления** выступают товарный знак, знак обслуживания или сходные с ними обозначения. Указанные предметы - это обозначения, способные отличать соответственно товары и услуги одних юридических или физических лиц от однородных товаров и услуг других юридических или физических лиц. Но следует помнить, что при рассмотрении дел о преступлениях данного вида необходимо учитывать положения [Федерального закона](#) от 18 декабря 2006 г. N 231-ФЗ "О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации", в соответствии с которым [Закон](#) "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров" и ряд других нормативных актов признаются утратившими силу с 1 января 2008 г., а соответствующие права охраняются согласно части четвертой Гражданского [кодекса](#) РФ. Для правильного применения норм уголовного закона следует учитывать разъяснения Пленума Верховного Суда РФ, данные в [Постановлении](#) от 26 апреля 2007 г. N 14 "О практике рассмотрения судами уголовных дел о нарушении авторских, смежных, изобретательских и патентных прав, а также о незаконном использовании товарного знака" (Российская газета. 2007. 5 мая).

Товарный знак может быть зарегистрирован на имя юридического, а также физического лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность. На зарегистрированный товарный знак выдается соответствующее свидетельство. Оно удостоверяет приоритет товарного знака, исключительное право владельца на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве.

Владелец товарного знака имеет исключительное право пользоваться товарным знаком и распоряжаться им, а также запрещать его использование другими лицами. Никто не может использовать охраняемый в Российской Федерации товарный знак без разрешения его владельца. В качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации. Товарный знак может быть зарегистрирован в любом цвете или цветовом сочетании. Наименование места происхождения товара - это название страны, населенного пункта, местности или другого географического объекта, используемое для обозначения товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями или людскими факторами либо природными условиями и людскими факторами одновременно.

3. **Объективная** сторона данного преступления характеризуется деянием в следующих формах: в действии, которое выражается в незаконном неоднократном использовании предмета преступления; в последствии в виде крупного ущерба и причинной связи между ними.

Здесь мы имеем так называемый формально-материальный состав преступления. Он может быть окончен при неоднократном (два и более раз) незаконном использовании либо при

одноразовом использовании, повлекшем крупный ущерб.

Незаконным использованием чужого товарного знака и иных предметов преступления признается в нарушение норм [части четвертой](#) ГК РФ применение его на товарах и (или) их упаковке, а также в рекламе, печатных изданиях, на вывесках, при демонстрации экспонатов на выставках и ярмарках, не имеющих зарегистрированного товарного знака либо для которых зарегистрирован другой товарный знак, либо лицом, которому такое право не предоставлено на основе лицензионного договора.

Незаконным использованием наименования места происхождения товара следует считать: использование не зарегистрированного наименования места происхождения товара; использование зарегистрированного наименования места происхождения товара лицами, не имеющими свидетельства, даже если при этом указывается подлинное место происхождения товара.

Под незаконным использованием обозначений, сходных с наименованием места происхождения товара, следует понимать использование в переводе наименования места происхождения товара либо при обозначении наименования места таких слов, как "род", "тип", "имитация" и т.п., а также использование сходного обозначения для однородных товаров, способного ввести потребителей в заблуждение относительно места происхождения и особых свойств товара.

Размер ущерба, трактуемого как крупный, определен законодателем как ущерб на сумму, превышающую 1,5 млн. рублей (см. [примечание к ст. 169 УК](#)).

Квалифицированный состав содержит следующие признаки: совершение деяния группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (см. [комментарий к ст. 35 УК РФ](#)).

4. **Субъективная сторона** характеризуется умышленной формой вины. При формальном составе умысел только прямой, при материальном - прямой или косвенный.

5. **Субъектом** настоящего преступления может быть вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

6. В [ч. 2 комментируемой статьи](#) предметом преступления является предупредительная маркировка в отношении не зарегистрированного в России товарного знака или наименования места происхождения товара.

Под предупредительной маркировкой следует понимать какой-либо символ, проставляемый рядом с товарным знаком или рядом с наименованием места происхождения товара и указывающий на то, что применяемое обозначение является товарным знаком или наименованием места происхождения товара, зарегистрированными в Российской Федерации. Правом использования предупредительной маркировки наделены законные владельцы товарного знака или наименования места происхождения товара.

Соответственно, незаконным использованием предупредительной маркировки следует считать: использование предупредительной маркировки рядом с товарным знаком или наименованием места происхождения товара, которые не зарегистрированы в установленном законом порядке и, следовательно, на которые не имеется лицензии, либо лицом, которое не является законным владельцем товарного знака или наименования места происхождения товара. Остальные признаки составов указанных преступлений полностью совпадают.

Статья 181. Нарушение правил изготовления и использования государственных пробирных клейм

Комментарий к [статье 181](#)

1. **Непосредственный объект** преступления: установленные государством правила

изготовления и использования пробирных клейм, а также порядок проведения связанных с этим работ. **Предметом** настоящего преступления являются государственные пробирные клейма. Необходимо изучить Федеральный закон от 26.03.98 N 41-ФЗ "О драгоценных металлах и драгоценных камнях" (ред. от 19.07.2011). Все изготавливаемые на территории Российской Федерации ювелирные и другие бытовые изделия из драгоценных металлов, предназначенные для продажи или выполняемые на заказ, а также вывозимые за границу, должны соответствовать пробам, установленным п. 8 Постановления Правительства РФ от 18.06.1999 N 643 "О порядке опробования и клеймения изделий из драгоценных металлов", и быть заклеены государственным пробирным клеймом. Ювелирные и другие бытовые изделия из драгоценных металлов, ввезенные в Российскую Федерацию из-за границы и предназначенные для продажи, также подлежат клеймению государственным пробирным клеймом.

В контексте бланкетной диспозиции комментируемой статьи и п. 2 вышеуказанного Постановления под государственным пробирным клеймом следует понимать приспособление, при помощи которого органами Российской государственной пробирной палаты при Министерстве финансов РФ наносятся различные количественные обозначения. Например, содержание драгоценных металлов, к которым относятся золото, серебро, платина и металлы платиновой группы (палладий, радий, иридий, рутений и осмий) в рудах, материалах, слитках и готовых изделиях. Такие действия осуществляются в соответствии с Инструкцией по осуществлению пробирного надзора, утвержденной Приказом Минфина России от 11.01.2009 N 1н.

Государственные пробирные клейма в зависимости от способа нанесения количественного обозначения содержания металлов в рудах, материалах, слитках и готовых изделиях подразделяются на три вида: пробирные клейма для механического клеймения изделий; пробирные клейма-электроды для электроискрового клеймения; маски-клейма для лазерного клеймения.

2. Объективная сторона выражается в следующих действиях: несанкционированное изготовление государственного пробирного клейма; сбыт государственного пробирного клейма; несанкционированное использование государственного пробирного клейма; подделка государственного пробирного клейма.

Под несанкционированным изготовлением государственного пробирного клейма следует понимать официально не разрешенное, самовольное его изготовление кем бы то ни было, за исключением Монетного двора Гознака Министерства финансов РФ и Центральной госинспекции.

Понятие сбыта охватывает продажу, дарение, обмен, а также любую иную передачу государственного пробирного клейма.

Несанкционированное использование государственного пробирного клейма представляет собой употребление его для нанесения соответствующей маркировки в нарушение норм действующего законодательства и подзаконных нормативных актов, регулирующих порядок его применения.

Под изготовлением поддельных государственных пробирных клейм следует понимать не только изготовление этих предметов целиком, но и фальсификацию подлинных изделий путем частичного изменения их реквизитов.

3. Состав по конструкции формальный. Преступление считается **оконченным** с момента изготовления, сбыта или использования пробирного клейма.

4. Субъективная сторона преступления включает в себя два обязательных признака: вину в форме прямого умысла и специальный мотив (корыстная или иная личная заинтересованность). Под корыстью следует понимать стремление субъекта преступления получить материальные блага противоправным способом. Иная личная заинтересованность - целый комплекс побуждений, который включает в себя, например, карьеризм, ложно понятые интересы службы и т.п. Если будет доказан корыстный мотив на завладение чужим имуществом путем обмана (клеймение изделий, не относящихся к драгоценным металлам), то действия виновного расцениваются как

мошенничество.

5. **Субъект преступления** - общий (физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет).

6. Квалифицированный состав (ч. 2) предусматривает ответственность за совершение преступления организованной группой.

Статья 182. Утратила силу. - Федеральный закон от 08.12.2003 N 162-ФЗ.

Статья 183. Незаконное получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну

Комментарий к статье 183

1. **Основной непосредственный объект** - общественные отношения, складывающиеся в сфере коммерческой, налоговой и банковской деятельности в части сохранения сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну. **Дополнительным** объектом выступают интересы физических и юридических лиц, владельцев указанной конфиденциальной информации. **Предмет** преступления - сведения, составляющие коммерческую, налоговую или банковскую тайну. Предмет преступления является общим для двух самостоятельных составов (ч. 1 и 2 ст. 183 УК).

2. Диспозиция статьи является бланкетной. Согласно ст. 139 ГК РФ информация составляет служебную или коммерческую тайну в случае, когда имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам, к ней нет свободного доступа на законном основании и обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности. Под банковской тайной согласно ст. 857 ГК РФ следует понимать тайну банковского счета и банковского вклада, операций по счету и сведений о клиенте. Федеральный закон "О банках и банковской деятельности" (ст. 26), конкретизируя эту правовую конструкцию, относит к категории банковской тайны банковские счета и банковские вклады не только клиентов, но и своих корреспондентов, а также иные сведения, устанавливаемые кредитной организацией, если это не противоречит Федеральному закону. Постановление Правительства РСФСР от 5 декабря 1991 г. N 35 (ред. от 03.10.2002) содержит перечень сведений, которые не могут составлять коммерческую тайну и, соответственно, остаются за пределами предмета данного преступления. Например, учредительные документы (решение о создании предприятия или договор учредителей) и устав, документы, дающие право заниматься предпринимательской деятельностью (регистрационные удостоверения, лицензии, патенты), и др.

Налоговая тайна - это в соответствии со ст. 102 НК РФ любые полученные налоговым органом, органом внутренних дел, органом государственного внебюджетного фонда и таможенным органом сведения о налогоплательщиках, за исключением сведений: разглашенных налогоплательщиком самостоятельно или с его согласия; об идентификационном номере налогоплательщика; о нарушениях законодательства о налогах и сборах и мерах ответственности за эти нарушения; предоставляемых налоговым (таможенным) или правоохранительным органам других государств в соответствии с международными договорами (соглашениями), одной из сторон которых является Российская Федерация, о взаимном сотрудничестве между налоговыми (таможенными) или правоохранительными органами (в части сведений, предоставленных этим органам).

Налоговая тайна не подлежит разглашению налоговыми органами, органами внутренних дел, органами государственных внебюджетных фондов и таможенными органами, их должностными лицами и привлекаемыми специалистами, экспертами, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом.

3. **Объективная сторона** данного преступления характеризуется деянием в форме собирания сведений, совершаемого путем похищения документов; подкупа; угрозы; иным незаконным способом.

Собирание сведений означает их нахождение, изъятие, группирование и т.п. Похищение документов означает их хищение любым способом. В этом случае квалификации по совокупности со [ст. 325 УК](#) не требуется. Подкуп как способ собирания означает их незаконное получение за вознаграждение. Если будут установлены признаки коммерческого подкупа или взяточничества, требуется квалификация по совокупности с соответствующими статьями ([ст. ст. 204 и 291 УК](#)). Угроза как способ действий должна быть реальной и иметь характер немедленно выполнимой. Среди иных способов необходимо выделить использование высоких технологий, что в ряде случаев требует квалификации по совокупности (например, со [ст. ст. 138](#) или [272 УК](#)).

4. Состав преступления - формальный. Преступление считается оконченным с момента совершения деяния любым из указанных способов независимо от того, удалось ли завладеть информацией.

5. **Субъективная сторона** характеризуется виной в форме прямого умысла.

6. **Субъект** преступления - общий: вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

7. [Часть 2 ст. 183 УК](#) предусматривает ответственность за незаконное разглашение или использование сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну. Разглашение означает передачу сведений хотя бы одному лицу. Использование сведений представляет собой распоряжение ими любым способом. Их противоправность предполагает, что владелец сведений не давал согласия на осуществление таких действий и не имеется законных на то оснований. Данный состав преступления - формальный, преступление считается оконченным с момента разглашения или использования сведений. **Субъективная сторона** в этом случае характеризуется только прямым умыслом. **Субъект** преступления - специальный: лицо, которому тайна была доверена или стала известна по службе или работе.

8. [Часть 3](#) предусматривает повышенную ответственность за деяние, причинившее крупный ущерб (см. [примечание к ст. 169 УК](#)) или совершенное из корыстной заинтересованности. Корыстный мотив предполагает желание незаконного обогащения. Как представляется, этот квалифицированный состав не может быть применен к деянию, указанному в [ч. 1 комментируемой статьи](#). Хотя было бы справедливо получить такие разъяснения от высших судебных инстанций.

9. В [ч. 4](#) ответственность усиливается за совершение деяний, предусмотренных [ч. ч. 2 и 3](#), но повлекших тяжкие последствия. Тяжкие последствия относятся к категории оценочных признаков и определяются, исходя из конкретных фактов и обстоятельств (такowymi могут признаваться банкротство предприятия, массовые увольнения рабочих, голодовки со смертельным исходом и т.п.).

Статья 184. Подкуп участников и организаторов профессиональных спортивных соревнований и зрелищных коммерческих конкурсов

Комментарий к [статье 184](#)

1. **Непосредственный объект** - общественные отношения, складывающиеся по поводу обеспечения нормальной подготовки, организации и проведения спортивных соревнований и зрелищных коммерческих конкурсов.

Предмет преступления - незаконное вознаграждение, носящее материальный характер.

2. **Объективная сторона** преступления, ответственность за которое предусмотрена [ч. ч. 1 и 2 настоящей статьи](#), представляет собой деяние в виде подкупа (передачу денег, ценных бумаг или иного имущества) субъектов, указанных в диспозиции [статьи](#).

3. В [ч. ч. 3 и 4 настоящей статьи](#) объективную сторону составляет получение спортсменами, спортивными судьями, тренерами, руководителями команд и другими участниками и организаторами профессиональных спортивных соревнований, а равно организаторами или членами жюри зрелищных коммерческих конкурсов денег, ценных бумаг или иного имущества

либо незаконное пользование услугами имущественного характера.

4. Составы преступлений по конструкции - формальные. Оконченным преступление считается с момента подкупа. Что касается [ч. ч. 3 и 4](#), то момент окончания преступления связывается с получением указанными субъектами денег, ценных бумаг или иного имущества, а равно незаконного пользования услугами имущественного характера.

5. **Субъективная сторона** преступлений характеризуется виной в форме прямого умысла и специальной целью. В качестве таковой называется оказание влияния на результаты профессиональных спортивных соревнований и зрелищных коммерческих конкурсов.

6. **Субъект преступления** по [ч. ч. 1 и 2 настоящей статьи](#) - общий: физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

7. По [ч. 3](#) субъект преступления - специальный: лицо должно быть спортсменом, но закон не указывает точных его признаков: участник ли это профессиональных спортивных соревнований или спортсмен-любитель, занимающийся каким-либо видом спорта? Как представляется, речь идет о спортсменах-профессионалах, которые выполняют данную работу за деньги.

8. **Часть 4 настоящей статьи** также указывает на специального субъекта. Речь идет о спортивных судьях, тренерах, руководителях команд, других участниках и организаторах профессиональных спортивных соревнований, а равно организаторах или членах жюри зрелищных коммерческих конкурсов.

Новеллой в статье является [примечание](#), которое введено Федеральным [законом](#) от 17 июня 2010 г. N 120-ФЗ и содержит основание для освобождения от уголовной ответственности виновного. Это станет возможным, если в отношении него имело место вымогательство или если это лицо добровольно сообщило о подкупе органу, имеющему право возбудить уголовное дело.

Статья 185. Злоупотребления при эмиссии ценных бумаг

Комментарий к [статье 185](#)

1. Основной непосредственный объект - сфера экономической деятельности, связанной с эмиссией и обращением эмиссионных ценных бумаг. Дополнительный объект - права и интересы граждан, организаций и государства. В качестве предмета преступления в диспозиции выделены: 1) проспект эмиссии ценных бумаг; 2) отчет об итогах выпуска ценных бумаг; 3) эмиссионные ценные бумаги. Проспект эмиссии ценных бумаг - справочное издание, содержащее перечень и описание ценных бумаг государственных и негосударственных структур (банки, акционерные общества, предприятия и т.п.), намеченных к выпуску и продаже (публикуется в "Финансовой газете"). [Статья 22](#) Федерального закона от 22 апреля 1996 г. N 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг" (СЗ РФ. N 17. 1996. Ст. 1918 (ред. от 28.07.2012)) содержит перечень обязательных атрибутов и требований, предъявляемых к проспекту эмиссии ценных бумаг. Эмиссия ценных бумаг - установленная федеральным законодательством последовательность действий эмитента по размещению эмиссионных ценных бумаг. Эмиссия ценных бумаг осуществляется как государством, так и негосударственными коммерческими структурами (банками, предприятиями, инвестиционными институтами и т.п.). Отчет об итогах выпуска эмиссионных ценных бумаг представляет собой итоговый информационный документ о проведенной эмиссии. Эмиссионной ценной бумагой согласно [ст. 2](#) указанного Закона признается любая ценная бумага, в том числе и бездокументарная, которая характеризуется одновременно следующими признаками: закрепляет совокупность имущественных и неимущественных прав, подлежащих удостоверению, уступке и безусловному осуществлению с соблюдением установленных настоящим [Законом](#) формы и порядка; размещается выпусками; имеет равные объемы и сроки осуществления прав внутри одного выпуска вне зависимости от времени приобретения ценной бумаги. К ценным бумагам относятся: акции, облигации, товарные и финансовые вексели, сберегательные сертификаты, опционы, инвестиционные паи, фьючерсные контракты, казначейские обязательства и др.

2. **Объективная сторона** данного преступления характеризуется следующими признаками:

деянием, которое состоит в злоупотреблениях при эмиссии ценных бумаг; крупным ущербом и причинной связью между ними. Злоупотребление может выражаться в следующих формах: внесение в проспект эмиссии ценных бумаг заведомо недостоверной информации; утверждение или подтверждение содержащего заведомо недостоверную информацию проспекта эмиссии или отчета об итогах выпуска ценных бумаг; размещение эмиссионных ценных бумаг, выпуск которых не прошел государственную регистрацию.

Недостоверной информацией следует считать не любые сведения, содержащиеся в проспекте эмиссии, а лишь данные, которые необходимы в силу [ст. 22](#) Федерального закона "О рынке ценных бумаг", но которые необъективно характеризуют эмитента и его финансовое положение.

Внесение в проспект эмиссии ценных бумаг заведомо недостоверной информации означает действия лиц, ответственных за правильное составление (написание текста) проспекта эмиссии, направленные на помещение в проспект сведений, не соответствующих действительности.

При этом законодатель требует, чтобы недостоверность сведений об эмитенте, его реальном хозяйственном и финансовом положении и информации, содержащейся в проспекте эмиссии, была заранее известна для тех руководящих и ответственных лиц, которые составляют проспект эмиссии. Выражаясь иначе, они должны знать о том, что информация недостоверна, еще до внесения ее в проспект эмиссии.

Утверждение или подтверждение содержащего заведомо недостоверную информацию проспекта эмиссии или отчета об итогах выпуска ценных бумаг означает совокупность следующих действий: обсуждение вопроса; голосование по нему и подписание протокола заседания (собрания). Участвующие в этих действиях лица должны осознавать то, что в документах содержатся недостоверные сведения.

Размещение эмиссионных ценных бумаг - отчуждение эмиссионных ценных бумаг эмитентом первым владельцам путем заключения гражданско-правовых сделок. Важно, чтобы виновный осознавал факт незаконности размещения эмиссионных ценных бумаг в связи с отсутствием государственной регистрации их выпуска.

3. Состав преступления - материальный, т.е. законодатель связывает момент окончания данного преступления с причинением крупного ущерба. Размер ущерба, трактуемого как крупный, определен в [примечании к ст. 185](#) УК РФ и составляет свыше 1 млн. рублей.

4. **Субъективная сторона** характеризуется умышленной виной. Виновный должен осознавать заранее недостоверность вносимых сведений и отсутствие государственной регистрации при эмиссии, предвидеть причинение крупного ущерба и желать наступления указанного последствия либо сознательно его допускать или относиться к этому безразлично.

5. **Субъектом** преступления чаще всего являются руководители организаций-эмитентов, должностные лица и служащие органов местного самоуправления, лица, осуществляющие управленческие функции в коммерческих организациях и отвечающие за: достоверность сведений, составляющих содержание проспекта эмиссии или отчета об итогах выпуска ценных бумаг; размещение эмиссионных ценных бумаг, выпуск которых не прошел государственную регистрацию.

Квалифицированным состав признается при совершении деяния группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (см. [комментарий к ст. 35](#) УК).

Статья 185.1. Злостное уклонение от раскрытия или предоставления информации, определенной законодательством Российской Федерации о ценных бумагах

Комментарий к [статье 185.1](#)

1. **Основной непосредственный объект** - общественные отношения, возникающие при

эмиссии и обращении ценных бумаг, и порядок раскрытия и предоставления информации о такой деятельности. Дополнительный непосредственный объект - охраняемые права и интересы граждан, организаций или государства. **Предметом** преступления выступает информация, определенная законодательством Российской Федерации о ценных бумагах. Эта информация содержит данные об эмитенте, о его финансово-хозяйственной деятельности и ценных бумагах, сделках и иных операциях с ценными бумагами.

2. Закон определил субъектов, которым должна быть раскрыта и представлена информация. Речь идет об инвесторах и контролирующем органе. Согласно Федеральному [закону](#) от 5 марта 1999 г. N 46-ФЗ "О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг" (в ред. от 04.10.2010) (СЗ РФ. 1999. N 10. Ст. 1163) под инвесторами понимаются физические и юридические лица, которые инвестировали средства в эмиссионные ценные бумаги. Функции контролирующего органа на рынке ценных бумаг выполняет Федеральная комиссия по рынку ценных бумаг.

Об эмиссии ценных бумаг см. [комментарий к ст. 185 УК](#).

3. **Объективная сторона** характеризуется деянием, последствиями и причинной связью между ними. Деяние может выражаться в следующих действиях: злостное уклонение от предоставления информации, определенной законодательством Российской Федерации о ценных бумагах (содержащей данные об эмитенте, о его финансово-хозяйственной деятельности и ценных бумагах, сделках и иных операциях с ценными бумагами); предоставление заведомо неполной или ложной информации.

Злостным уклонением будет признано при невыполнении необходимых действий после второго письменного предупреждения. Предоставление заведомо неполной или ложной информации заключается в том, что лицо, заранее зная о недостоверности сведений, предоставляет их соответствующим лицам. При этом подделка документов требует дополнительной квалификации по [ст. ст. 292](#) или [327](#) УК.

4. Состав этого преступления признается оконченным в случае, если указанные действия причинили крупный ущерб гражданам, организациям или государству. Крупный ущерб определен законодателем в [примечании к ст. 185](#) УК РФ и составляет ущерб на сумму, превышающую 1 млн. рублей.

5. **Субъективная сторона** характеризуется умышленной виной. Виновный осознает, что злостно уклоняется от предоставления указанной информации или предоставляет заведомо неполную или ложную информацию, предвидит, что в результате его действий, возможно, будет причинен крупный ущерб, и желает его причинить или сознательно допускает либо безразлично относится к наступлению таких последствий.

6. **Субъект преступления** - специальный. Это физическое лицо, вменяемое, достигшее 16-летнего возраста и наделенное законодателем дополнительными признаками. Речь идет об инвесторах либо представителях контролирующих органов (это могут быть должностные лица и лица, осуществляющие управленческую деятельность в коммерческой организации). Возможна дополнительная квалификация по статьям о должностных преступлениях и преступлениях против интересов коммерческих организаций.

Статья 185.2. Нарушение порядка учета прав на ценные бумаги

Комментарий к [статье 185.2](#)

Данная [статья](#) была введена в УК РФ Федеральным [законом](#) от 30 октября 2009 г. N 241-ФЗ. Она направлена на защиту законных интересов граждан, организаций или государства в сфере учета прав на ценные бумаги.

1. Диспозиция комментируемой [статьи](#) является бланкетной и требует изучения и применения норм Федеральных законов от 22 апреля 1996 г. N 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг" (в

ред. от 28.07.2012) и от 5 марта 1999 г. [N 46-ФЗ](#) "О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг" (в ред. от 04.10.2010).

Статья содержит нормы об ответственности за различные составы преступлений.

Так, по [ч. 1 комментируемой статьи](#) непосредственным объектом преступления являются общественные отношения, складывающиеся по поводу установленного порядка учета прав на ценные бумаги.

Предмет преступления - ценные бумаги и документы по их учету.

2. По [ч. 3](#) непосредственным объектом выступают отношения по поводу ведения реестра владельцев ценных бумаг и иных документов, на основании которых были внесены запись или изменение в реестр владельцев ценных бумаг. Предмет преступления в данном случае - реестр ценных бумаг и иные документы, обязательное хранение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации.

3. **Объективная сторона** состава преступления, предусмотренного [ч. 1 данной статьи](#), содержит следующие обязательные признаки: деяние, совершенное в форме действия либо бездействия (нарушение установленного порядка учета прав на ценные бумаги); последствия в виде крупного ущерба и причинная связь между ними. Данный состав, по нашему мнению, является составом с реальным причинением ущерба, поэтому стадии приготовления и покушения отсутствуют. Преступление будет считаться таковым только при наступлении указанных в законе последствий. Крупным ущербом, согласно [примечанию к ст. 185 УК](#), признается ущерб в сумме, превышающей 1 млн. рублей.

Квалифицирующие признаки этого состава преступления: совершение преступления группой лиц по предварительному сговору, организованной группой (см. [комментарий к ст. 35 УК](#)) либо причинение особо крупного ущерба (согласно [примечанию к ст. 185 УК](#) ущерб составляет 2 млн. 500 тыс. рублей).

4. Объективная сторона преступления, ответственность за которое предусмотрена в [ч. 3 комментируемой статьи](#), содержит альтернативные действия как обязательные признаки (внесение в реестр владельцев ценных бумаг недостоверных сведений, а равно умышленное уничтожение или подлог соответствующих документов). Состав по конструкции формальный, и преступление будет считаться оконченным при выполнении указанных в законе действий. По поводу уничтожения сведений см. [комментарий к ст. 167 УК](#). Подлог означает внесение лицом в соответствующие документы заведомо ложных сведений, а равно внесение в указанные документы исправлений, искажающих их действительное содержание.

Следует сказать о некоторой поспешности в принятии [ч. 3 данной статьи](#). Объединены разные по сути действия, не выделены квалифицирующие признаки, не очерчена цель действий виновного. Все это может создать определенные трудности при квалификации подобного рода деяний.

5. **Субъективная сторона** преступления по [ч. 1](#) характеризуется умышленной формой вины. Умысел может быть прямым и косвенным (если виновный сознательно допускает указанные в законе последствия либо относится к ним безразлично). Цель не выделена законодателем, но может быть учтена при назначении наказания.

Субъективная сторона преступления по [ч. 3](#) характеризуется, на наш взгляд, только виной в форме прямого умысла.

6. **Субъект преступления** по [ч. 1](#) - специальный: физическое лицо, в служебные обязанности которого входит совершение операций, связанных с учетом прав на ценные бумаги.

Субъект преступления по [ч. 3](#) - общий (физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет).

Статья 185.3. Манипулирование рынком

Комментарий к [статье 185.3](#)

Данная [статья](#) направлена на защиту законных интересов участников рынка ценных бумаг, а также интересов граждан, организаций или государства в сфере оборота ценных бумаг.

1. Диспозиция комментируемой [статьи](#) является бланкетной и требует изучения и применения норм Федеральных законов от 22 апреля 1996 г. [N 39-ФЗ](#) "О рынке ценных бумаг" (в ред. от 28.07.2012), от 5 марта 1999 г. [N 46-ФЗ](#) "О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг" (в ред. от 04.10.2010) и от 27 июля 2010 г. [N 224-ФЗ](#) "О противодействии неправомерному использованию инсайдерской информации и манипулированию рынком и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" (в ред. от 28.07.2012).

2. **Непосредственным объектом** преступления в данном случае являются отношения, интересы, складывающиеся на рынке ценных бумаг.

Предметом преступления являются ценные бумаги, особенно в части установления их цены.

Состав этого преступления относится к так называемым формально-материальным составам.

3. Если речь идет о совершении деяния с причинением указанных в законе последствий, то налицо материальный состав, где обязательными признаками объективной стороны являются: деяние в форме действия (манипулирование ценами), последствия в виде крупного ущерба, причиненного гражданам, организации или государству, причинная связь между деянием и последствиями. Понятие манипулирования ценами и виды подобного деяния определены в [ч. 2 ст. 51](#) Федерального закона от 22 апреля 1996 г. [N 39-ФЗ](#) "О рынке ценных бумаг", что говорит о бланкетности диспозиции комментируемой [статьи](#). Все действия связаны с рынком ценных бумаг, с характером проводимых торгов, информационной политикой продавца и покупателя. Крупным признается ущерб, превышающий 2,5 млн. рублей ([примечание к ст. 185 УК](#)).

4. Если речь идет о совершении деяния, сопряженного с извлечением дохода или избежанием убытков в крупном размере, то мы подразумеваем формальный состав преступления, момент окончания которого наступает при совершении самого деяния. Размер дохода или убытков аналогичен размеру ущерба.

Учитывая сложный характер объективной стороны, можно выделить и особенности субъективной стороны преступления. При материальном составе субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины (умысел может быть и прямым, и косвенным), а при формальном составе виновный действует только с прямым умыслом. Цель и мотив не являются обязательными признаками, но могут быть учтены при назначении наказания.

5. **Субъект преступления** - физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированный состав данного преступления ([ч. 2 ст. 185.3 УК](#)) характеризуется следующими признаками: совершение деяния организованной группой (см. [комментарий к ст. 35](#)); в случае причинения охраняемым интересам особо крупного ущерба, или повлекшие извлечение излишнего дохода либо избежания убытков в особо крупном размере. В этом случае размер должен превышать 10 млн. руб.

Статья 185.4. Воспрепятствование осуществлению или незаконное ограничение прав владельцев ценных бумаг

Комментарий к [статье 185.4](#)

Данная [статья](#) была введена в УК РФ Федеральным [законом](#) от 30 октября 2009 г. [N 241-ФЗ](#). Она направлена на защиту законных интересов и прав владельцев ценных бумаг, владельцев

эмиссионных ценных бумаг либо инвестиционных паев паевых инвестиционных фондов, а также интересов граждан, организаций или государства в сфере оборота ценных бумаг.

1. Диспозиция комментируемой [статьи](#) является бланкетной и требует изучения и применения норм Федеральных законов от 22 апреля 1996 г. [№ 39-ФЗ](#) "О рынке ценных бумаг" и от 5 марта 1999 г. [№ 46-ФЗ](#) "О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг".

2. Структура основного состава по **объективной стороне** совпадает с составом преступления, ответственность за которое предусмотрена [ст. 185.3](#) УК. Необходимо отметить специфику деяния, которое может быть совершено как путем действия, так и путем бездействия. Воспрепятствование осуществлению или незаконное ограничение прав владельцев ценных бумаг, по мнению законодателя, может быть совершено в следующих формах: незаконный отказ в созыве или уклонение от созыва общего собрания владельцев ценных бумаг; незаконный отказ в регистрации для участия в общем собрании владельцев ценных бумаг лиц, имеющих право на участие в общем собрании; проведение общего собрания владельцев ценных бумаг при отсутствии необходимого кворума.

3. **Субъективная сторона** характеризуется умышленной формой вины.

Субъект преступления - физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Квалифицированный состав преступления предусматривает ответственность за деяние, совершенное в соучастии (группой лиц по предварительному сговору или организованной группой).

[Статья 185.5](#). Фальсификация решения общего собрания акционеров (участников) хозяйственного общества или решения совета директоров (наблюдательного совета) хозяйственного общества

Комментарий к [статье 185.5](#)

[Статья](#) была введена в УК РФ Федеральным [законом](#) от 1 июля 2010 г. [№ 147-ФЗ](#). Она направлена на защиту законных интересов и прав акционеров, участников общества с ограниченной ответственностью и членов совета директоров (наблюдательного совета) хозяйственного общества при принятии решения на общем собрании или на заседании, а также интересов граждан, организаций или государства. Данная норма позволит, по мнению законодателя, усилить противодействие с так называемыми рейдерскими захватами чужого имущества, в том числе коммерческих предприятий и организаций.

1. Диспозиция [статьи](#) носит бланкетный характер, для правильного применения уголовного закона необходимо использование положений Федерального [закона](#) от 26 декабря 1995 г. [№ 208-ФЗ](#) "Об акционерных обществах" (в ред. от 28.07.2012).

2. Состав преступления формальный, оно считается оконченным с момента совершения указанных в законе действий, независимо от наступления последствий.

3. **Объективная сторона** состава преступления содержит один обязательный признак - деяние, формы которого подробно изложены в диспозиции комментируемой [статьи](#). Речь идет об искажении результатов голосования либо ином воспрепятствовании свободной реализации права при принятии решения на общем собрании акционеров, общем собрании участников общества с ограниченной (дополнительной) ответственностью или на заседании совета директоров (наблюдательного совета) хозяйственного общества.

4. **Субъективная сторона** состава преступления характеризуется умышленной формой вины. Анализ форм запрещенных действий позволяет сделать вывод о том, что преступление совершается исключительно с прямым, заранее обдуманым, определенным умыслом. Цель и мотив не выделены законодателем в числе обязательных признаков, но полагаем, что действия

виновного лица обусловлены желанием захвата чужого имущества.

Субъект преступления - физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

При установлении фактов подделки соответствующих документов ответственность должна наступать по совокупности [ст. ст. 185.5](#) и [327](#) УК.

Квалифицированный состав преступления содержит дополнительные признаки, усиливающие ответственность виновного. В частности, ответственность повышена за совершение деяния с использованием принуждения путем шантажа или с угрозой применения насилия либо уничтожения или повреждения чужого имущества.

Статья 185.6. Неправомерное использование инсайдерской информации

Комментарий к [статье 185.6](#)

1. Общественная опасность неправомерного использования инсайдерской информации заключается в грубом нарушении рыночного принципа конкуренции в сфере инвестиционной деятельности, а также в необоснованном обогащении инсайдеров или связанных с ними лиц, подрывает доверие инвесторов и понижает инвестиционную привлекательность страны со всеми следующими из этого негативными последствиями в экономической сфере.

Непосредственным объектом преступления являются общественные отношения, обеспечивающие конкуренцию в сфере инвестиционной деятельности, а также справедливое ценообразование на финансовые инструменты, иностранную валюту и товары на организованных торгах на территории Российской Федерации. К организованным торгам относятся биржевые и внебиржевые торги, принципы осуществления которых определены положениями [Федерального закона](#) от 22 апреля 1996 г. N 39 "О рынке ценных бумаг" (в ред. от 28 июля 2012 г.), [Закона](#) РФ от 20 февраля 1992 г. N 2383-1 "О товарных биржах и биржевой торговле" (в ред. от 19 июля 2011 г.), а также [Федерального закона](#) от 27.07.2010 N 224-ФЗ "О противодействии неправомерному использованию инсайдерской информации и манипулированию рынком и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" (в ред. от 28.07.2012). **Дополнительным объектом** выступают имущественные интересы граждан, организаций и государства.

Предметом преступления выступает инсайдерская информация, понятие которой определено в [ст. 2](#) вышеназванного Закона N 224-ФЗ. Информация является инсайдерской, если она отвечает следующим признакам: 1) является точной и конкретной (т.е. не носит предположительного характера, а касается конкретных фактов, показателей и пр.); 2) не была распространена или предоставлена для распространения (в том числе сведения, составляющие коммерческую, служебную, банковскую тайну, тайну связи (в части информации о почтовых переводах денежных средств) и иную охраняемую законом тайну); 3) распространение или предоставление такой информации может оказать существенное влияние на цены финансовых инструментов, иностранной валюты и (или) товаров на организованных рынках; 4) включена в соответствующий перечень инсайдерской информации.

Перечень сведений, составляющих инсайдерскую информацию, в общем виде определяется [ст. 3](#) указанного Закона и конкретизирован применительно к каждой категории инсайдеров в [Приказе](#) ФСФР России от 12.05.2011 N 11-18/пз-н "Об утверждении Перечня информации, относящейся к инсайдерской информации лиц, указанных в пунктах 1 - 4, 11 и 12 статьи 4 [Федерального закона](#) "О противодействии неправомерному использованию инсайдерской информации и манипулированию рынком и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации", а также порядка и сроков раскрытия такой информации" (в ред. от 28.02.2012). Например, к инсайдерской информации отнесены сведения: о повестке дня заседания совета директоров (наблюдательного совета) эмитента, а также о принятых им решениях; о стоимости чистых активов и расчетной стоимости инвестиционного пая паевого инвестиционного фонда; о принятии работниками управляющей компании решений, связанных с совершением сделок за счет имущества, составляющего паевой инвестиционный фонд; об увеличении или

сокращении хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение, производства определенного товара на 10 или более процентов; о принятии организатором торговли решения о приостановлении и возобновлении торгов ценными бумагами, производными финансовыми инструментами, иностранной валютой или определенным товаром; полученная профессиональным участником рынка ценных бумаг от клиентов информация, содержащаяся в подлежащих исполнению поручениях клиентов на совершение сделок с ценными бумагами в случае, когда исполнение таких поручений может оказать существенное влияние на цены соответствующих ценных бумаг, и др.

Не относятся к инсайдерской информации: сведения, ставшие доступными неограниченному кругу лиц, в том числе в результате их распространения; осуществленные на основе общедоступной информации исследования, прогнозы и оценки в отношении финансовых инструментов, иностранной валюты и (или) товаров, а также рекомендации и (или) предложения об осуществлении операций с финансовыми инструментами, иностранной валютой и (или) товарами.

Статья 4 Закона N 224-ФЗ определяет исчерпывающий перечень инсайдеров, включающий 13 категорий лиц (эмитенты и управляющие компании, организаторы торговли, клиринговые организации, депозитарии, профессиональные участники рынка ценных бумаг, члены совета директоров и лица, которые владеют не менее чем 25 процентами голосов в высшем органе управления вышеназванных юридических лиц, органы исполнительной власти и органы местного самоуправления, органы управления государственных внебюджетных фондов, имеющие право размещать временно свободные средства в финансовые инструменты и др.). Отнесенные к инсайдерам юридические лица обязаны вести свои списки инсайдеров (**ст. 9**), при этом необходимым условием для включения физических лиц в список инсайдеров юридического лица является наличие заключенного между соответствующими физическим и юридическим лицами гражданско-правового или трудового договора, в котором предусматривается доступ к инсайдерской информации (за исключением случая, когда физические лица входят в органы управления или ревизионную комиссию такого юридического лица). Отдельные вопросы, связанные с отнесением лиц к числу инсайдеров и обращением инсайдерской информации, разъяснены в информационном **письме** ФСФР РФ от 28.12.2011 N 11-ДП-10/37974.

2. Объективную сторону преступления, предусмотренного **частью 1 комментируемой статьи**, образует использование инсайдерской информации, совершенное одним из указанных в диспозиции способов: 1) для осуществления операций с финансовыми инструментами, иностранной валютой и (или) товарами, к которым относится такая информация, за свой счет или за счет третьего лица (например, покупка инсайдером акций через свой брокерский счет или брокерский счет жены, знакомого и т.п.); не образуют преступления совершение операций в рамках исполнения обязательства по покупке или продаже финансовых инструментов, иностранной валюты и (или) товаров, срок исполнения которого наступил, если такое обязательство возникло в результате операции, совершенной до того, как лицу стала известна инсайдерская информация; 2) путем дачи рекомендаций третьим лицам, обязывания или побуждения их иным образом к приобретению или продаже финансовых инструментов, иностранной валюты и (или) товаров (к примеру, дача совета или указания инсайдером другому лицу приобрести (продать) финансовый инструмент).

В соответствии со **ст. 2** вышеназванного Закона под операциями с финансовыми инструментами, иностранной валютой и (или) товарами следует понимать совершение сделок и иные действия, направленные на приобретение, отчуждение, иное изменение прав на финансовые инструменты, иностранную валюту и (или) товары, а также действия, связанные с принятием обязательств совершить указанные действия, в том числе выставление заявок (дача поручений).

Состав преступления является **формально-материальным**. Обязательным признаком преступления является либо причинение в результате использования инсайдерской информации последствия в виде крупного ущерба гражданам, организациям или государству (материальный вариант состава), либо сопряженность деяния с извлечением дохода или избежанием убытков в крупном размере (формальный вариант состава). При этом в соответствии с **примечанием статьи** крупным ущербом, доходом, убытками в крупном размере признаются ущерб, доход, убытки в

сумме, превышающей два с половиной миллиона рублей. Незаконное использование инсайдерской информации при отсутствии указанных признаков влечет административную ответственность (ст. 15.21 "Неправомерное использование инсайдерской информации" КоАП РФ). Полагаем, что доход как признак анализируемого состава преступления должен определяться как разница между доходом, который был получен в результате неправомерного использования инсайдерской информации, и доходом, который сформировался бы без учета таких действий.

3. **Субъективная сторона** преступления характеризуется умышленной виной. В случае причинения в результате использования инсайдерской информации ущерба умысел может быть как прямым, так и косвенным. При сопряженности деяния с извлечением дохода или избежанием убытков в крупном размере умысел может быть только прямым. Мотив и цель обоснованно не включены законодателем в число обязательных признаков данного преступления: несмотря на то что в большинстве случаев преступлению присущ корыстный мотив (стремление извлечь материальную выгоду для самого себя или третьих лиц или же избавиться от возможных материальных убытков), тем не менее не исключено совершение этого преступления и по другим мотивам (например, по мотиву мести - в случае стремления виновного причинить ущерб другим лицам).

4. **Субъект** преступления - специальный: вменяемое, физическое лицо, достигшее возраста 16 лет и обладающее статусом инсайдера. Лица, не являющиеся инсайдерами, в случае причастности к преступному использованию инсайдерской информации, могут нести уголовную ответственность за данное преступление только в качестве пособника, организатора или подстрекателя, при условии осознания ими факта противоправного использования инсайдерской информации.

5. **Часть 2 комментируемой статьи** предусматривает более строгую ответственность за умышленное использование инсайдерской информации путем ее неправомерной передачи другому лицу, если такое деяние повлекло возникновение последствий, предусмотренных **частью первой статьи**. В отличие от части 1 комментируемой статьи в данном случае предполагается противоправное ознакомление другого лица с инсайдерской информацией. Не образуют данного преступления случаи передачи инсайдерской информации лицу, включенному в список инсайдеров, в связи с исполнением обязанностей, установленных федеральными законами, либо в связи с исполнением трудовых обязанностей или исполнением договора, а также случаи передачи инсайдерской информации для ее опубликования редакцией средства массовой информации, ее главному редактору, журналисту и иному ее работнику, а также ее опубликование в средстве массовой информации.

Представляется, что в редакции **части 2** допущена неточность при указании на последствия. Поскольку указанные в **части 1** доход и избежание убытков по своей природе не могут быть отнесены к общественно опасным последствиям, то использование буквального толкования (которое в уголовно-правовой сфере является предпочтительным) способно привести к сужению сферы применения **части 2**, ограничив ее только теми случаями использования инсайдерской информации, которые повлекли наступление последствия - крупного ущерба, что представляется необоснованным. Полагаем, что редакция части 2 комментируемой статьи должна быть изменена и по примеру **части 1** прямо предусматривать в качестве криминообразующих признаков неправомерного использования инсайдерской информации не только причинение крупного ущерба гражданам, организациям или государству, но и сопряженность с извлечением дохода или избежанием убытков в крупном размере. Указанную законодательную неточность желательно устранить до начала действия анализируемой уголовно-правовой нормы.

6. В соответствии с Федеральным **законом** от 27.07.2010 N 224-ФЗ начало действия **статьи 185.6** УК РФ отложено до 31.07.2013.

Статья 186. Изготовление, хранение, перевозка или сбыт поддельных денег или ценных бумаг

Комментарий к **статье 186**

1. **Непосредственный объект** - общественные отношения, складывающиеся в сфере кредитно-денежной системы России, а также других стран в случае подделки их валюты. Выпуск (эмиссия) денежных знаков является исключительной прерогативой государства и строго им охраняется.

Большое значение для квалификации подобных деяний имеет **предмет** преступления, в который включаются поддельные: банковские билеты Центрального банка Российской Федерации; металлические монеты; государственные ценные бумаги или другие ценные бумаги в валюте Российской Федерации; иностранная валюта; ценные бумаги в иностранной валюте.

Подделка в данном составе означает по сути фальшивомонетничество. При этом указанные предметы должны внешне соответствовать тем, что находятся в официальном обращении в качестве средств платежа; быть фальшивыми, т.е. изготовленными не официально, а путем подделки.

2. Вопросы квалификации действий с такими предметами разъяснены в [Постановлении](#) Пленума Верховного Суда РФ от 28 апреля 1994 г. "О судебной практике по делам об изготовлении или сбыте поддельных денег и ценных бумаг" (ред. от 06.02.2007). Так, изготовление поддельных денег, не находящихся в обращении или имеющих коллекционную ценность, и сбыт их под видом настоящих с корыстной целью квалифицируются как мошенничество. Сбыт денег, имеющих признаки грубой подделки, которая может быть замечена и неспециалистом, также расценивается как мошенничество.

3. **Объективная сторона** данного преступления характеризуется деянием в следующих формах: изготовление в целях сбыта указанных предметов; хранение и перевозка в целях сбыта; сбыт таких предметов. Изготовление может заключаться в изготовлении полностью фальшивых денег или бумаг либо в их частичной подделке (фальсификации), например, подделка номера, серии облигации, изменение (повышение) номинала долларовой банкноты и т.д. Способы подделки и количество изготовленных фальшивок на квалификацию деяния не влияют, но учитываются при оценке степени общественной опасности содеянного и назначении меры наказания. Преступление в форме изготовления поддельных денег или государственных ценных бумаг считается оконченным с момента изготовления хотя бы одного фальшивого экземпляра с целью сбыта, т.е. с момента придания фальшивке всех необходимых для ее сбыта реквизитов и других внешних признаков денежной купюры или государственной ценной бумаги.

Поскольку билет денежно-вещевой лотереи государственной ценной бумагой не является, его подделка с целью сбыта или незаконного получения выигрыша квалифицируется как приготовление к мошенничеству. В случае сбыта фальшивого лотерейного билета либо получения по нему выигрыша содеянное виновным следует квалифицировать как мошенничество.

Приобретение заведомо поддельных денег или ценных бумаг в целях их последующего сбыта в качестве подлинных следует квалифицировать по [ст. ст. 30 и 186 УК](#).

Под незаконным хранением следует понимать действия лица, связанные с незаконным владением предметами преступления (содержание при себе, в помещении, тайнике и других местах). При этом не имеет значения, в течение какого времени лицо незаконно хранило соответствующие предметы. Под незаконной перевозкой следует понимать умышленные действия лица, которое перемещает предметы преступления из одного места в другое, в том числе в пределах одного и того же населенного пункта, совершенные с использованием любого вида транспорта или какого-либо объекта, применяемого в виде перевозочного средства.

Сбыт поддельных денег или государственных ценных бумаг означает выпуск их в обращение путем оплаты купленных товаров, размена, дарения, предоставления займа, предъявления чека или облигации к оплате и т.д.

Ответственности подлежат не только лица, занимающиеся изготовлением или сбытом, но и лица, в силу стечения обстоятельств ставшие обладателями поддельных денег или ценных бумаг, осознающие это и тем не менее использующие их как подлинные.

Сбыт признается оконченным преступлением с момента принятия кем-либо хотя бы единичной фальшивки как подлинного денежного знака или государственной ценной бумаги. Причинение при этом материального ущерба потерпевшим охватывается [ст. 186 УК](#) и не требует дополнительной квалификации по статьям о мошенничестве.

4. **Субъективная сторона** характеризуется виной в форме прямого умысла и специальной целью при изготовлении - желанием сбыть поддельные деньги или ценные бумаги. Отсутствие при изготовлении цели сбыта исключает ответственность.

5. **Субъект** преступления - физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

6. **Часть 2 настоящей статьи** включает в себя такой квалифицирующий признак, как совершение деяния в крупном размере, который в соответствии с [примечанием к ст. 169 УК](#) составляет сумму 1 млн. 500 тыс. рублей.

По **ч. 3** ответственность усилена, если деяние совершено организованной группой.

Статья 187. Изготовление или сбыт поддельных кредитных либо расчетных карт и иных платежных документов

Комментарий к [статье 187](#)

1. Все основные признаки состава преступления по комментируемой [статье](#) совпадают с признаками, указанными в [комментарии к ст. 186 УК](#).

2. Специфика данного состава состоит в **предмете** преступления, к которому законодатель относит: поддельные кредитные карты; поддельные расчетные карты; иные платежные документы, не являющиеся ценными бумагами. Так, под платежными документами следует понимать дорожные чеки, именные чеки и денежные аккредитивы, платежные поручения. При этом не имеет значения, в какой валюте (национальной или иностранной) оценивается номинал этих платежных документов.

3. **Объективная сторона** характеризуется деянием, совершаемым в двух формах: изготовлении в целях сбыта поддельных кредитных либо расчетных карт, а также иных платежных документов, не являющихся ценными бумагами; сбыт указанных предметов (см. [комментарий к ст. 186 УК](#)). Преступление считается оконченным с момента изготовления хотя бы одного фальшивого экземпляра с целью сбыта, т.е. с момента придания фальшивке всех необходимых для ее сбыта реквизитов. Состав преступления формальный.

4. **Субъективная сторона** характеризуется виной в форме прямого умысла и специальной целью - желанием сбыта поддельных карт.

5. **Субъект** преступления - общий: вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

В **ч. 2 данной статьи** ответственность усилена за совершение деяния организованной группой.

Статья 188. Утратила силу. - Федеральный [закон](#) от 07.12.2011 N 420-ФЗ.

Статья 189. Незаконные экспорт из Российской Федерации или передача сырья, материалов, оборудования, технологий, научно-технической информации, незаконное выполнение работ (оказание услуг), которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, вооружения и военной техники

Комментарий к [статье 189](#)

1. **Непосредственный объект** - государственные интересы РФ при обеспечении выполнения международных обязательств по нераспространению оружия массового уничтожения, вооружения

и военной техники. **Предметом** преступления являются технологии, научно-техническая информация и услуги, сырье, материалы и оборудование, которые могут быть использованы при создании оружия массового уничтожения, средств его доставки, вооружения и военной техники. Под технологиями в данном случае понимается как технологическая документация, так и оборудование, позволяющее воспроизвести определенный технологический цикл. Бланкетная диспозиция требует изучения иных нормативных актов. Речь идет о различных нормативно-правовых актах. Наиболее общие вопросы раскрываются в Федеральных законах: от 19.07.1998 [N 114-ФЗ](#) "О военно-техническом сотрудничестве Российской Федерации с иностранными государствами" (ред. от 10.07.2012) и от 08.12.2003 [N 164-ФЗ](#) "Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности" (ред. от 06.12.2011).

Обязательным условием уголовной ответственности является наличие специального экспортного контроля в отношении предмета рассматриваемого преступления. Такой контроль устанавливается Президентом и Правительством РФ, исходя из международных обязательств и законодательства РФ, и представляет собой совокупность мер по реализации федеральными органами исполнительной власти установленного законодательством РФ порядка вывоза вооружения и военной техники, а также отдельных видов сырья, материалов, оборудования, технологий и научно-технической информации, которые могут быть использованы при создании вооружений и военной техники (далее - товары двойного применения), по недопущению вывоза оружия массового уничтожения и иных наиболее опасных видов оружия и технологий их создания, а также мер по выявлению, предупреждению и пресечению нарушений этого порядка.

2. **Объективная сторона** преступления находит свое выражение в деянии, которое состоит в незаконном экспорте или передаче лицом, наделенным правом осуществлять внешнеэкономическую деятельность, иностранной организации или ее представителю сырья, материалов, оборудования, технологий, научно-технической информации, незаконное выполнение этим лицом работ для иностранной организации или ее представителя либо незаконное оказание услуг иностранной организации или ее представителю, которые заведомо для указанного лица могут быть использованы при создании вооружения и военной техники и в отношении которых установлен экспортный контроль. Деяния не должны содержать признаков преступлений, предусмотренных [ст. ст. 226.1](#) и [275](#) УК РФ.

На основании [Указа](#) Президента РФ от 10.09.2005 [N 1062](#) "Вопросы военно-технического сотрудничества Российской Федерации с иностранными государствами" (ред. от 28.07.2012) решения об экспорте или временном вывозе продукции, работ (услуг) военного назначения в государства, с которыми военно-техническое сотрудничество не установлено, приостановлено или прекращено, а также об оказании технического содействия в создании (дооборудовании) специальных объектов на территории таких государств принимаются исключительно Президентом РФ. В соответствии с настоящим [Указом](#) Правительством РФ утверждены нормативные акты, которые предусматривают законный экспорт указанных предметов и технологий: [Постановление](#) Правительства РФ от 24.09.2001 [N 686](#) "Об утверждении Положения об осуществлении контроля за внешнеэкономической деятельностью в отношении химикатов, оборудования и технологий, которые могут быть использованы при создании химического оружия" (ред. от 28.03.2012); [Постановление](#) Правительства РФ от 16.04.2001 [N 296](#) "Об утверждении Положения об осуществлении контроля за внешнеэкономической деятельностью в отношении оборудования, материалов и технологий, которые могут быть использованы при создании ракетного оружия" (ред. от 28.03.2012); [Постановление](#) Правительства РФ от 15.12.2000 [N 973](#) "Об экспорте и импорте ядерных материалов, оборудования, специальных неядерных материалов и соответствующих технологий" (ред. от 28.03.2012); [Постановление](#) Правительства РФ от 29.08.2001 [N 634](#) "Об утверждении Положения об осуществлении контроля за внешнеэкономической деятельностью в отношении микроорганизмов, токсинов, оборудования и технологий" (ред. от 28.03.2012) и др. Следовательно, несоблюдение данных нормативных актов расценивается как незаконное действие в данной сфере.

3. Преступление считается **оконченным** с момента фактического перемещения технологий или научно-технической информации либо с момента оказания соответствующей услуги за рубежом.

4. **Субъективная сторона** характеризуется виной в форме прямого умысла.

5. **Субъект преступления** - специальный. К уголовной ответственности может быть привлечено лишь должностное лицо либо представитель предприятия, учреждения, организации, уполномоченный на ведение внешнеэкономической деятельности. В соответствии с [примечанием к комментируемой статье](#) под лицом, наделенным правом осуществлять внешнеэкономическую деятельность, понимаются руководитель юридического лица, созданного в соответствии с законодательством РФ и имеющего постоянное место нахождения на территории РФ, а также физическое лицо, имеющее постоянное место жительства на территории РФ и зарегистрированное на территории РФ в качестве индивидуального предпринимателя.

6. Квалифицированный состав предполагает совершение деяния группой лиц по предварительному сговору.

7. Особо квалифицированный состав предусматривает следующие признаки: совершение деяния организованной группой либо в отношении сырья, материалов, оборудования, технологий, научно-технической информации, работ (услуг), которые заведомо для лица, наделенного правом осуществлять внешнеэкономическую деятельность, могут быть использованы при создании оружия массового поражения, средств его доставки и в отношении которых установлен экспортный контроль. В этой части также требуется тщательное изучение специальных нормативных актов.

Статья 190. Невозвращение на территорию Российской Федерации предметов художественного, исторического и археологического достояния народов Российской Федерации и зарубежных стран

Комментарий к [статье 190](#)

1. **Непосредственный объект** - отношения и интересы государства по поводу владения и распоряжения предметами художественного, исторического и археологического достояния народов Российской Федерации и зарубежных стран и сохранения культурного наследия народов России.

2. Особое значение имеет **предмет** данного преступления. Это вещи материального мира, являющиеся художественным, историческим и археологическим достоянием народов Российской Федерации и зарубежных стран. Все они в совокупности образуют понятие "культурные ценности народов Российской Федерации и зарубежных стран". Содержание этого понятия раскрывается в [Законе](#) РФ от 15 апреля 1993 г. N 4804-1 "О вывозе и ввозе культурных ценностей" (в ред. от 06.12.2011).

3. **Объективная сторона** преступления выражается в совершении деяния в форме бездействия. Оно заключается в невыполнении возложенных на определенное лицо обязанностей по возвращению в установленный срок на территорию Российской Федерации ценностей, являющихся художественным, историческим и археологическим достоянием народов Российской Федерации и зарубежных стран. Ответственность возможна лишь в случае, когда возвращение указанных предметов является обязательным в соответствии с законодательством России.

4. Преступление окончено с момента фактического невозвращения на территорию Российской Федерации ценностей по истечении установленного срока. Срок устанавливается в свидетельстве на право вывоза и в договоре о возврате временно вывезенных культурных ценностей. Сторонами договора являются владелец ценностей и организация (физическое лицо), вывозящая ценности.

5. **Субъективная сторона** характеризуется виной в форме прямого умысла. Причины невозвращения культурных ценностей должны быть неуважительными. При доказанности умысла виновного на завладение ценностями с корыстной целью действия следует рассматривать как хищение.

6. Субъект преступления - специальный. Ответственности подлежит физическое лицо, на котором в соответствии с законодательством или иными нормами лежит обязанность возвратить на территорию Российской Федерации указанные ценности. Это может быть и собственник культурных ценностей, и уполномоченное им лицо, а также представитель или руководитель юридического лица, осуществляющего вывоз культурных ценностей.

Статья 191. Незаконный оборот драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга

Комментарий к [статье 191](#)

1. Диспозиция [статьи](#) носит бланкетный характер и требует изучения специальных нормативных актов. Порядок совершения сделок, предметом которых являются драгоценные металлы, природные драгоценные камни либо жемчуг, устанавливается Правительством РФ и, соответственно, регулируется целым рядом законов и подзаконных нормативных документов. Основополагающими из них являются: Федеральный [закон](#) от 10 декабря 2003 г. N 173-ФЗ "О валютном регулировании и валютном контроле" (в ред. от 06.12.2011); Федеральный [закон](#) от 26.03.1998 N 41-ФЗ "О драгоценных металлах и драгоценных камнях" (в ред. от 19.07.2011); [Положение](#) о совершении сделок с драгоценными металлами на территории Российской Федерации, утвержденное Постановлением Правительства РФ от 30 июня 1994 г. N 756 (ред. от 24.08.2004).

2. **Непосредственный объект** - установленный законодательством Российской Федерации оборот драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга. Предмет преступления как совокупное понятие включает в себя: драгоценные металлы - золото, серебро, платину и металлы платиновой группы (палладий, иридий, радий, рутений, осмий) в любом виде и состоянии; природные драгоценные камни - алмазы, рубины, изумруды, сапфиры и alexandrites в сыром и обработанном виде; жемчуг.

Не относятся к предмету преступления ювелирные и другие бытовые изделия из этих камней и лом таких изделий.

3. **Объективная сторона** характеризуется деянием, совершаемым в различных формах и в крупном размере. Во-первых, это совершение сделки, связанной с драгоценными металлами, природными драгоценными камнями либо с жемчугом, в нарушение правил, установленных законодательством Российской Федерации. Во-вторых, это незаконное хранение, перевозка или пересылка драгоценных металлов, природных драгоценных камней либо жемчуга.

Хранение - любые незаконные действия, связанные с нахождением драгоценных металлов или камней во владении виновного.

Перевозка заключается в перемещении драгоценных металлов или драгоценных камней независимо от способа транспортировки.

Пересылкой признается перемещение драгоценных камней и драгоценных металлов в виде почтовых, багажных отправлений, когда их транспортировка осуществляется без участия отправителя.

О крупном размере см. [примечание к ст. 169 УК](#).

4. **Субъективная сторона** характеризуется виной в форме прямого умысла.

5. **Субъект преступления** - общий: вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет, осуществляющее незаконные действия с указанными предметами.

6. **Часть 2** предусматривает ответственность за те же деяния, но совершенные организованной группой либо группой лиц по предварительному сговору.

Статья 192. Нарушение правил сдачи государству драгоценных металлов и драгоценных камней

Комментарий к [статье 192](#)

1. **Непосредственный объект** - интересы государства по распоряжению добытыми из недр драгоценными металлами и драгоценными камнями.

Предмет - драгоценные металлы и драгоценные камни, за исключением ювелирных и других бытовых изделий, а также лома таких изделий.

2. **Объективная сторона** данного преступления может выражаться в следующих формах бездействия: уклонение от обязательной сдачи на аффинаж добытых из недр, полученных из вторичного сырья, а также поднятых и найденных драгоценных металлов или драгоценных камней; уклонение от обязательной продажи государству добытых из недр, полученных из вторичного сырья, а также поднятых и найденных драгоценных металлов или драгоценных камней.

Аффинаж - получение драгоценных металлов высокой пробы (технологический процесс по переработке драгоценных металлов). Этот процесс не касается драгоценных камней.

Добытыми из недр признаются камни или металлы, извлеченные из рудных, россыпных и техногенных месторождений. Поднятыми и найденными признаются самородки драгоценных металлов и камней.

Проблемы существуют при решении вопроса об ответственности за уклонение от обязательной продажи государству указанных предметов. Федеральный [закон](#) от 26 марта 1998 г. N 41-ФЗ "О драгоценных металлах и драгоценных камнях" (в ред. от 19.07.2011) не установил такой обязанности. Сохранен лишь приоритетный порядок продажи лишь небольшой части драгоценных металлов и драгоценных камней (аффинированных, уникальных самородков и т.п.). Нарушение такого порядка в определенных случаях может рассматриваться как преступление, предусмотренное [ст. 191](#) УК.

Вопрос с привлечением к уголовной ответственности должен решаться после проведения соответствующей криминалистической экспертизы.

Любое деяние, указанное в диспозиции, может влечь уголовную ответственность только в том случае, если оно совершено в крупном размере, т.е. на сумму, превышающую 1 млн. 500 тыс. рублей.

3. Состав по конструкции - формальный, преступление окончено с началом уклонения. Если уклонение предшествует фактическому завладению указанными предметами с корыстной целью, то действия виновного необходимо рассматривать как хищение.

4. **Субъективная сторона** характеризуется виной в форме прямого умысла.

5. **Субъект** преступления - специальный. Лицо физическое, вменяемое, на которое возложена обязанность по сдаче на аффинаж или на продажу государству предметов данного преступления.

Статья 193. Невозвращение из-за границы средств в иностранной валюте

Комментарий к [статье 193](#)

1. **Непосредственный объект** - экономические и финансовые интересы Российской Федерации. **Предмет** - иностранная валюта - денежные знаки в виде банкнот, казначейских билетов, монеты, находящиеся в обращении и являющиеся законным платежным средством в соответствующем иностранном государстве или группе государств, а также изъятые и изымаемые

из обращения, но подлежащие обмену денежные знаки; средства на счетах в денежных единицах иностранных государств и международных денежных или расчетных единицах. Должен быть установлен крупный размер невозвращенных средств в иностранной валюте, который согласно [примечанию к данной статье](#) превышает 30 млн. рублей.

2. Объективная сторона данного преступления характеризуется деянием в форме невозвращения в крупном размере из-за границы руководителем организации средств в иностранной валюте, подлежащих в соответствии с законодательством Российской Федерации обязательному перечислению на счета в уполномоченный банк Российской Федерации.

Невозвращение представляет собой преступное бездействие, являющееся следствием законного (обусловленного договором) вывоза (перечисления) валюты. Это, по сути, невыполнение договора о возвращении средств в иностранной валюте, подлежащих в соответствии с законодательством Российской Федерации обязательному перечислению на счета в уполномоченный банк Российской Федерации.

К законодательству Российской Федерации, регулиющему порядок обращения валютных средств, необходимо отнести прежде всего следующую нормативную базу: Федеральный [закон](#) РФ от 10 декабря 2003 г. N 173-ФЗ "О валютном регулировании и валютном контроле"; [Инструкцию](#) ЦБ РФ от 30 марта 2004 г. N 111-И "Об обязательной продаже части валютной выручки на внутреннем валютном рынке Российской Федерации" (в ред. от 29 марта 2006 г.) и др. Виновный не соблюдает установленный этими нормативными актами порядок.

3. Особенностью данного состава является установление момента окончания преступления. Преступление окончено с момента фактического невозвращения на территорию Российской Федерации средств в иностранной валюте по истечении установленного срока.

4. Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла.

5. Субъект преступления - специальный. Лицо физическое, вменяемое, являющееся руководителем организации, учреждения, предприятия, на которое было возложено обеспечение возврата средств в иностранной валюте. Если деяние совершено должностным лицом, то требуется дополнительная квалификация по статьям о должностных преступлениях.

Статья 194. Уклонение от уплаты таможенных платежей, взимаемых с организации или физического лица

Комментарий к [статье 194](#)

1. Диспозиция [статьи](#) бланкетная. Помимо Федерального [закона](#) от 27.11.2010 N 311-ФЗ "О таможенном регулировании в Российской Федерации" (ред. от 06.12.2011) порядок уплаты таможенных платежей определяется рядом нормативных актов, например Таможенным [кодексом](#) Таможенного союза (приложение к Договору о Таможенном кодексе Таможенного союза, принятому решением Межгосударственного Совета ЕврАзЭС на уровне глав государств от 27.11.2009 N 17 (ред. от 16.04.2010), [Законом](#) РФ от 21 мая 1993 г. N 5003-1 "О таможенном тарифе" (в ред. от 06.12.2011), [Постановлением](#) Правительства РФ от 06.03.2012 N 191 "Об утверждении Правил определения таможенной стоимости товаров, вывозимых из РФ" и др.

Непосредственный объект - экономические и финансовые интересы Российской Федерации.

Предмет преступления - таможенные платежи.

В соответствии со [ст. 70](#) Таможенного кодекса Таможенного союза к таможенным платежам относятся: таможенная пошлина; налог на добавленную стоимость; акцизы; таможенные сборы.

Конкретные размеры каждого из указанных платежей устанавливаются действующим законодательством.

2. **Объективная сторона** характеризуется деянием в форме бездействия и состоит в уклонении от уплаты любого из таможенных платежей, взимаемых с организаций или физического лица и составляющих предмет настоящего преступления в крупном размере.

В [примечании к комментируемой статье](#) указывается, что уклонение от уплаты таможенных платежей признается совершенным в крупном размере, если стоимость неуплаченных таможенных платежей, взимаемых с физического лица, превышает 1 млн. руб., а организации - 2 млн. руб. Таможенные платежи уплачиваются до принятия или одновременно с принятием таможенной декларации. Следовательно, преступление следует считать оконченным с момента принятия таможенной декларации.

3. **Субъективная сторона** характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный осознает, что уклоняется от уплаты таможенных платежей в крупном размере, и желает так действовать.

4. **Субъект преступления** - специальный. Это физическое лицо, вменяемое, обязанное уплачивать таможенные платежи.

5. Ответственность усиливается при наличии квалифицирующих признаков, предусмотренных [ч. 2 данной статьи](#): совершение преступления группой лиц по предварительному сговору ([ст. 35 УК РФ](#)); уклонение от уплаты платежей в особо крупном размере (согласно примечанию эта сумма должна превышать для физических лиц 3 млн. руб., с организации - 10 млн. руб.).

В [ч. 3](#) предусмотрена повышенная ответственность должностных лиц и при применении насилия к лицу, осуществляющему таможенный или пограничный контроль. В [ч. 4 комментируемой статьи](#) ответственность усилена для участников организованной группы.

Статья 195. Неправомерные действия при банкротстве

Комментарий к [статье 195](#)

1. В данной [статье](#) речь идет о противоправных действиях при осуществлении процедуры банкротства. Диспозиция в этой части носит бланкетный характер. Для правильного применения данной статьи УК следует изучить Федеральный [закон](#) от 26 октября 2002 г. N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" (в ред. от 07.12.2011) (СЗ РФ. 2002. N 43. Ст. 4190). Согласно этому Закону банкротство означает признанную арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и исполнить обязанность по уплате обязательных платежей в течение трех месяцев с момента, когда наступила дата их исполнения. В отношении кредитных организаций действует Федеральный [закон](#) от 25.02.1999 N 40-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций" (ред. от 06.12.2011).

Непосредственный объект - отношения и законные интересы участников экономической деятельности, индивидуальных предпринимателей и коммерческих организаций, действующих при осуществлении процедуры банкротства.

2. **К предмету преступления**, предусмотренного [ст. 195](#) УК, относятся: имущество; имущественные обязательства; сведения об имуществе; бухгалтерские и иные учетные документы, отражающие экономическую деятельность предприятия.

3. **Объективная сторона** является весьма сложной и включает в себя несколько обязательных признаков: деяние, совершаемое в различных формах; последствия в виде крупного ущерба заинтересованным лицам; причинная связь между деянием и последствиями; обстановка, свидетельствующая о наличии признаков банкротства.

Законодателем определены следующие формы запрещенных действий: сокрытие имущества или имущественных обязательств, сведений об имуществе, о его размере, местонахождении либо

иной информации об имуществе; передача имущества в иное владение; отчуждение имущества; уничтожение имущества; сокрытие, уничтожение, фальсификация бухгалтерских и иных учетных документов, отражающих экономическую деятельность хозяйствующих субъектов.

4. Состав преступления - материальный. Преступление окончено в момент причинения крупного ущерба. Размер ущерба, трактуемого как крупный, определен законодателем как ущерб в сумме, превышающей 1 млн. 500 тыс. рублей ([примечание к ст. 169 УК РФ](#)).

5. **Субъективная сторона** характеризуется умышленной формой вины. Умысел может быть и прямым, и косвенным. Последнее означает, что виновный лишь допускает причинение крупного ущерба либо относится к этому безразлично. Мотив и цель не входят в число обязательных признаков, но будут учтены при назначении наказания.

6. **Субъект преступления** - специальный (руководитель или учредитель организации-должника либо индивидуальный предприниматель).

7. В [ч. 2 ст. 195 УК](#) законодатель формулирует самостоятельный состав преступления, объективная сторона которого имеет следующие обязательные признаки: деяние в форме неправомерного удовлетворения имущественных требований отдельных кредиторов заведомо в ущерб другим кредиторам; последствия в виде крупного ущерба (указанного в [примечании к ст. 169 УК](#)); причинная связь между деянием и последствиями; обстановка, характеризующая наличие признаков банкротства. В этом случае деяние должно нарушать нормы [Закона о несостоятельности \(банкротстве\)](#), регламентирующие конкурсный порядок удовлетворения имущественных требований при банкротстве предприятий. Субъект преступления в этом случае специальный - руководитель юридического лица или его учредитель (участник) либо индивидуальный предприниматель, знающий о своей фактической несостоятельности и действующий заведомо в ущерб другим кредиторам. Субъективная сторона по [ч. 2](#) характеризуется умышленной формой вины. При этом виновный может и не желать причинения крупного ущерба, а лишь сознательно его допускает либо относится к этому безразлично. Кроме того, виновный должен заранее знать о том, что он действует в ущерб другим кредиторам.

8. В [ч. 3 данной статьи](#) указан еще один самостоятельный состав преступления, в котором речь идет о лишении арбитражного управляющего либо временной администрации возможности осуществлять нормальную процедуру банкротства предприятия. Следует сказать, что объективная сторона по своей структуре свидетельствует о материальном составе преступления, но ее содержание весьма сложно для восприятия и характеризуется рядом оценочных признаков, для правильного понимания которых требуется подробное судебное толкование. Так, деяние, по воле законодателя, совершается в следующих формах: незаконное воспрепятствование деятельности арбитражного управляющего или временной администрации кредитной или иной финансовой организации; уклонение или отказ от передачи указанным лицам документов, необходимых для исполнения возложенных на них обязанностей, или имущества, принадлежащего юридическому лицу либо кредитной организации. Таким образом, требуется определить признаки таких понятий, как "воспрепятствование", "уклонение или отказ", которые фактически представляют широкий спектр действий. Кроме того, они наполнены и различным правовым смыслом. Например, уклонение или отказ от передачи имущества наказуемы в том случае, если функции руководителя возложены на арбитражного управляющего или руководителя временной администрации кредитной организации.

Субъект преступления в этом случае - вменяемое, физическое лицо, достигшее возраста 16 лет, а в ряде случаев - это специальный субъект преступления.

Статья 196. Преднамеренное банкротство

Комментарий к [статье 196](#)

1. **Непосредственный объект** - отношения и законные интересы участников экономической деятельности, индивидуальных предпринимателей и коммерческих организаций, которым причиняется вред при осуществлении преднамеренного банкротства. **Предмет преступления** -

денежные обязательства и обязательные платежи.

2. **Объективная сторона** характеризуется деянием, последствиями в виде крупного ущерба и причинной связью между ними. В связи с изменением диспозиции [статьи](#) содержание деяния претерпело изменения. Оно может быть совершено в форме действий (бездействия), которые повлекли неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов или внести обязательные платежи. Состав преступления - материальный. Его окончание законодатель связывает с причинением крупного ущерба, под которым в соответствии с [примечанием к ст. 169](#) УК РФ понимается ущерб в сумме, превышающей 1 млн. 500 тыс. рублей.

3. **Субъективная сторона** характеризуется умышленной формой вины. При этом законодатель выделяет мотив как обязательный субъективный признак. Виновный действует в личных интересах или в интересах других лиц.

4. **Субъект преступления** специальный - физическое лицо, достигшее возраста 16 лет и являющееся руководителем или учредителем (участником) юридического лица либо индивидуальным предпринимателем.

Статья 197. Фиктивное банкротство

Комментарий к [статье 197](#)

1. По нашему мнению, данный состав является специальным по отношению к составу мошенничества, предусмотренному [ст. 159](#) УК.

Непосредственный объект - интересы государства в сфере деятельности государственных органов, уполномоченных на организацию работы с предприятиями-банкротами. Он совпадает с объектом, указанным в [ст. 195](#) УК РФ.

2. **Объективная сторона** характеризует по своей структуре материальный состав преступления. Законодатель указывает на деяние, которое должно повлечь преступные последствия (крупный ущерб), а между ними должна быть установлена причинная связь. Деяние выражается в обмане, т.е. заведомо ложном и публичном объявлении должника о своей несостоятельности. Законодатель вновь уточнил фигуры должников: руководитель или учредитель (участник) юридического лица либо индивидуальный предприниматель. Деяние окончено с момента причинения крупного ущерба, размер которого должен превышать 1 млн. 500 тыс. рублей ([примечание к ст. 169](#) УК РФ).

3. **Субъективная сторона** характеризуется виной в форме прямого умысла. По нашему мнению, законодатель поторопился, исключив из обязательных признаков субъективной стороны указание на специальную цель - желание виновного ввести в заблуждение кредиторов для получения отсрочки платежей и долга или для его неуплаты. Если доказано, что виновный действовал с корыстной целью, необходима дополнительная квалификация по [статье](#) о мошенничестве.

4. **Субъект преступления** - физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста, являющееся руководителем или учредителем (участником) юридического лица либо индивидуальным предпринимателем.

Статья 198. Уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с физического лица

Комментарий к [статье 198](#)

1. Диспозиция комментируемой [статьи](#) носит бланкетный характер. Для правильного применения уголовного закона необходимо изучить положения Налогового [кодекса](#) РФ (ред. от 29.06.2012). Тем более, что речь идет о конституционной обязанности граждан ([ст. 57](#) Конституции РФ) платить налоги и сборы, установленные налоговым законодательством. Участниками подобных отношений, регулируемых законодательством о налогах и сборах,

являются физические лица, признаваемые налогоплательщиками и плательщиками сборов (ч. 1 ст. 9 НК РФ).

2. **Непосредственный объект** - экономические и финансовые интересы государства, отношения, возникающие между налогоплательщиками и государством. **Предметом** выступают налоги и сборы. Как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ в **Постановлении** от 28 декабря 2006 г. "О практике применения судами уголовного законодательства об ответственности за налоговые преступления" (Российская газета. 2006. 31 декабря), под налогом понимается обязательный, индивидуально безвозмездный платеж, взимаемый с организаций и физических лиц в форме отчуждения принадлежащих им на праве собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления денежных средств в целях финансового обеспечения деятельности государства и (или) муниципальных образований (п. 1 ст. 8 Налогового кодекса Российской Федерации (далее - НК РФ)). Под сбором (п. 2 ст. 8 НК РФ) понимается установленный налоговым законодательством обязательный взнос, взимаемый с организаций и физических лиц, уплата которого является одним из условий совершения в отношении плательщиков сборов государственными органами, органами местного самоуправления, иными уполномоченными органами и должностными лицами юридически значимых действий, включая предоставление определенных прав или выдачу разрешений (лицензий). Пленум Верховного Суда РФ обратил внимание судов на то, что в соответствии со ст. 5 НК РФ акты законодательства о налогах и сборах, устанавливающие новые налоги и (или) сборы, повышающие налоговые ставки, размеры сборов или иным образом ухудшающие положение налогоплательщиков или плательщиков сборов, а также иных участников этих отношений, обратной силы не имеют.

В Российской Федерации установлены следующие виды налогов и сборов: федеральные налоги и сборы, налоги субъектов Российской Федерации (региональные налоги) и местные налоги (ст. ст. 12 - 15 НК РФ), а также специальные налоговые режимы (ст. 18 НК РФ). При этом ответственность по ст. ст. 198 или 199 УК наступает в случае уклонения от уплаты как федеральных налогов и сборов, так и налогов субъектов Российской Федерации и местных налогов.

Ответственность наступает за уклонение от уплаты налогов или сборов в крупном размере. Согласно **примечанию к данной статье**, таким размером признается сумма, составляющая за период в пределах трех финансовых лет подряд более 600 тыс. рублей, при условии, что доля неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 10% подлежащих уплате сумм налогов и (или) сборов, либо превышающая 1 млн. 80 тыс. рублей.

3. **Объективная сторона** характеризуется деянием в форме бездействия и выражается в уклонении от уплаты налогов и (или) сборов с физического лица путем непредставления налоговой декларации или иных документов, предоставление которых в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах является обязательным, либо путем включения в налоговую декларацию или такие документы заведомо ложных сведений.

В соответствии с налоговым законодательством физические лица обязаны уплачивать ряд налогов (налог на доходы, налог на имущество, переходящее в порядке наследования или дарения, единый налог на вмененный доход и др.). В ст. 198 УК предусмотрена уголовная ответственность за уклонение, прежде всего, от уплаты налога на доходы физических лиц. Условия, размеры и порядок взимания налога на доходы с физических лиц установлены **главой 23** НК РФ.

Согласно ст. 209 НК РФ объектом налогообложения признается доход, полученный налогоплательщиками: 1) от источников в Российской Федерации и (или) от источников за пределами Российской Федерации - для физических лиц, являющихся налоговыми резидентами Российской Федерации; 2) от источников в Российской Федерации - для физических лиц, не являющихся налоговыми резидентами Российской Федерации.

Объектом налогообложения при уплате налога на доходы с физических лиц является совокупный, т.е. общий, доход, полученный в календарном году (в денежной форме, натуральной форме, в виде материальной выгоды).

В силу [ст. 23](#) НК РФ граждане, подлежащие налогообложению, обязаны вести учет полученных ими в течение календарного года доходов и произведенных расходов, связанных с извлечением доходов, а также представлять в предусмотренных законом случаях налоговым органам декларации о доходах и расходах по установленной форме. Руководствуясь положениями Налогового [кодекса](#) РФ, Пленум Верховного Суда РФ в [Постановлении](#) от 28 декабря 2006 г. "О практике применения судами уголовного законодательства об ответственности за налоговые преступления" указал, что в соответствии с [п. 5 ст. 3](#) НК РФ ни на кого не может быть возложена обязанность уплачивать налоги и сборы, а также иные взносы и платежи, обладающие установленными Налоговым [кодексом](#) РФ признаками налогов или сборов, которые им не предусмотрены, либо установленные в ином порядке, чем определено данным Кодексом. Исходя из этого [ст. ст. 198 - 199.2](#) УК предусматривают уголовную ответственность в отношении налогов и сборов, уплата которых предусмотрена [ст. ст. 13 - 15](#) и [18](#) НК РФ и соответствующими главами [части второй](#) НК РФ. При этом следует иметь в виду, что в соответствии с [п. 7 ст. 12](#) НК РФ устанавливаются специальные налоговые режимы, которые могут предусматривать федеральные налоги, не указанные в [ст. 13](#) НК РФ.

В соответствии со [ст. 80](#) НК РФ под налоговой декларацией понимается письменное заявление налогоплательщика о полученных доходах и произведенных расходах, источниках доходов, налоговых льготах и исчисленной сумме налога и (или) другие данные, связанные с исчислением и уплатой налогов.

Налоговая декларация представляется каждым налогоплательщиком по каждому налогу, подлежащему уплате этим налогоплательщиком, если иное не предусмотрено законодательством о налогах и сборах. Декларация представляется в налоговый орган по месту учета налогоплательщика на бланке установленной формы. Под представлением понимается как подача налоговой декларации лично налогоплательщиком, так и ее направление по почте. При отправке налоговой декларации по почте днем представления считается дата отправки заказного письма с описью вложения. Декларация о фактически полученных доходах, документально подтвержденных расходах по окончании каждого календарного года не позднее 30 апреля года, следующего за истекшим налоговым периодом, подается в налоговый орган по месту жительства налогоплательщика ([ст. 229](#) НК РФ).

Если гражданин работает на предприятии, зарегистрированном государственной службой России, то часть налогов за него платит предприятие: отчисления в Пенсионный фонд, Фонд социального страхования, Фонд занятости, Фонд медицинского страхования.

Ответственность за предоставление сведений о доходах работников и непосредственно за своевременные выплаты соответствующих сумм в бюджет лежит на предприятии.

Если гражданин приобретает статус индивидуального предпринимателя, то он несет личную ответственность за регистрацию в налоговой инспекции по месту жительства, за заполнение и представление декларации о доходах и за уплату налога. Кроме того, частный предприниматель должен платить взносы в Пенсионный фонд и в соответствующие социальные фонды. Уклонение означает непредставление декларации в установленный срок без уважительных причин при условии ее обязательного представления.

Под иными документами, указанными в [ст. ст. 198](#) и [199](#) УК, следует понимать любые предусмотренные НК РФ и принятыми в соответствии с ним федеральными законами документы, служащие основанием для исчисления и уплаты налогов и (или) сборов. К таким документам, в частности, относятся: выписки из книги продаж, из книги учета доходов и расходов хозяйственных операций, копия журнала полученных и выставленных счетов-фактур ([ст. 145](#) НК РФ), расчеты по авансовым платежам и расчетные ведомости ([ст. ст. 243](#) и [398](#) НК РФ), справки о суммах уплаченного налога ([ст. 244](#) НК РФ), годовые отчеты ([ст. 307](#) НК РФ), документы, подтверждающие право на налоговые льготы.

Включение в налоговую декларацию или иные документы, представление которых является обязательным, заведомо ложных сведений означает их полную либо частичную подделку. Речь может идти о занижении получаемых доходов; указании вымышленных, а не подлинных

источников доходов и т.п. Данная норма является специальной по отношению к [ст. ст. 292](#) и [327](#) УК, в связи с чем совокупность указанных преступлений отсутствует.

4. Состав преступления - формальный, оно считается оконченным с момента фактического непредставления декларации о доходах либо внесения в нее заведомо ложных сведений о доходах и расходах. Следует помнить, что ошибки в декларации, ее непредставление без цели уклонения, а по другим извинительным моментам не дают права вести речь об уголовной ответственности. При этом, как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ, исходя из того, что в соответствии с положениями налогового законодательства срок представления налоговой декларации и сроки уплаты налога (сбора) могут не совпадать, моментом окончания преступления, предусмотренного [ст. 198](#) или [ст. 199](#) УК РФ, следует считать фактическую неуплату налогов (сборов) в срок, установленный налоговым законодательством.

5. **Субъективная сторона** характеризуется виной в форме прямого умысла и специальной целью - неуплата налогов и сборов. По разъяснению Пленума Верховного Суда РФ, уклонение от уплаты налогов и (или) сборов возможно только с прямым умыслом с целью полной или частичной их неуплаты. При этом судам следует иметь в виду, что при решении вопроса о наличии у лица умысла надлежит учитывать обстоятельства, указанные в [ст. 111](#) НК РФ, исключаящие вину в налоговом правонарушении.

6. **Субъект** - физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста, обязанное платить налоги. Как указал Пленум Верховного Суда РФ, субъектом преступления, предусмотренного [ст. 198](#) УК, является достигшее 16-летнего возраста физическое лицо (гражданин Российской Федерации, иностранный гражданин, лицо без гражданства), на которое в соответствии с законодательством о налогах и сборах возложена обязанность по исчислению и уплате в соответствующий бюджет налогов и (или) сборов, а также по представлению в налоговые органы налоговой декларации и иных документов, необходимых для осуществления налогового контроля, представление которых в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах является обязательным. В частности, в силу [ст. 11](#) НК РФ им может быть индивидуальный предприниматель, зарегистрированный в установленном порядке и осуществляющий предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, а также частный нотариус, адвокат, учредивший адвокатский кабинет.

По мнению высшей судебной инстанции, субъектом преступления, ответственность за которое предусмотрена [ст. 198](#) УК, может быть и иное физическое лицо, осуществляющее представительство в совершении действий, регулируемых законодательством о налогах и сборах, поскольку в соответствии со [ст. ст. 26, 27](#) и [29](#) НК РФ налогоплательщик (плательщик сборов) вправе участвовать в таких отношениях через законного или уполномоченного представителя, если иное не предусмотрено НК РФ. В тех случаях, когда лицо, фактически осуществляющее свою предпринимательскую деятельность через подставное лицо (например, безработного, который формально был зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя), уклонялось при этом от уплаты налогов (сборов), его действия следует квалифицировать по [ст. 198](#) УК как исполнителя данного преступления, а действия иного лица в силу [ч. 4 ст. 34](#) УК - как его пособника при условии, если он осознавал, что участвует в уклонении от уплаты налогов (сборов), и его умыслом охватывалось совершение этого преступления.

7. В [ч. 2](#) данной статьи предусмотрена повышенная ответственность за уклонение от уплаты налогов и сборов в особо крупном размере.

Указанный признак приобретет квалифицирующее значение только в том случае, если неуплаченная сумма налогов и (или) сборов превышает сумму, составляющую за период в пределах трех финансовых лет подряд более 3 млн. рублей, при условии, что доля неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 20% подлежащих уплате сумм налогов и (или) сборов, либо превышающая 9 млн. рублей.

8. В тех случаях, когда лицо в целях уклонения от уплаты налогов и (или) сборов осуществляет подделку официальных документов организации, предоставляющих права или освобождающих от обязанностей, а также штампов, печатей, бланков, содеянное им при наличии к

тому оснований влечет уголовную ответственность по совокупности преступлений, предусмотренных [ст. 198](#) или [ст. ст. 199](#) и [327](#) УК РФ.

Примечание к данной статье (в ред. Федерального закона от 29 декабря 2009 г. N 383-ФЗ) дополнено положением о специальном случае деятельного раскаяния виновного лица. Речь идет о том, что лицо освобождается от ответственности, если оно полностью уплатило суммы недоимки и соответствующих пеней, а также сумму штрафа в размере, определяемом в соответствии с НК РФ.

Статья 199. Уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с организации

Комментарий к [статье 199](#)

1. В основном все признаки состава преступления в комментируемой [статье](#) совпадают с признаками деяния, ответственность за которое предусмотрена [ст. 198](#) УК.

Спецификой отличается предмет преступления - налоги и (или) сборы с организаций. О понятии налогов и (или) сборов подробно говорилось при характеристике предыдущего состава преступления. Имеется отличие и в суммах, составляющих крупный и особо крупный размер. В данном случае законодатель установил более высокие размеры соответствующих сумм (см. [примечание к ст. 199](#) УК).

В соответствии с разъяснениями Пленума Верховного Суда РФ (в [Постановлении](#) от 28 декабря 2006 г. "О практике применения судами уголовного законодательства об ответственности за налоговые преступления") к организациям, указанным в [ст. 199](#) УК, относятся все перечисленные в [ст. 11](#) НК РФ организации: юридические лица, образованные в соответствии с законодательством Российской Федерации, а также иностранные юридические лица, компании и другие корпоративные образования, обладающие гражданской правоспособностью, либо созданные в соответствии с законодательством иностранных государств международные организации, их филиалы и представительства, расположенные на территории Российской Федерации.

2. **Объективная сторона** характеризуется признаками, комментарий к которым дан в [ст. 198](#) УК.

К иным документам, предоставление которых в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах является обязательным, следует отнести, например, бухгалтерский баланс, отчет о прибылях и убытках, отчет о целевом использовании полученных средств (бухгалтерская отчетность).

Организации, за исключением бюджетных и общественных организаций (объединений) и их структурных подразделений, не осуществляющих предпринимательской деятельности и не имеющих кроме выбывшего имущества оборотов по реализации товаров (работ, услуг), обязаны представлять квартальную бухгалтерскую отчетность в течение 30 дней по окончании квартала, а годовую - в течение 90 дней по окончании года, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации.

В соответствии с нормами Федерального [закона](#) от 06.12.2011 N 402-ФЗ "О бухгалтерском учете" бухгалтерская отчетность может быть представлена пользователю организацией непосредственно или передана через ее представителя, направлена в виде почтового отправления с описью вложения или передана по телекоммуникационным каналам связи.

Пользователь бухгалтерской отчетности не вправе отказать в принятии бухгалтерской отчетности и обязан по просьбе организации проставить отметку на копии бухгалтерской отчетности о принятии и дату ее представления. При получении бухгалтерской отчетности по телекоммуникационным каналам связи пользователь бухгалтерской отчетности обязан передать организации квитанцию о приемке в электронном виде.

Днем представления организацией бухгалтерской отчетности считается дата отправки почтового отправления с описью вложения или дата ее отправки по телекоммуникационным каналам связи либо дата фактической передачи по принадлежности.

3. Состав преступления - формальный, окончание данного преступления законодатель связывает с совершением деяний, указанных в диспозиции [статьи](#).

Умысел виновного должен охватывать осознание того, что он уклоняется от уплаты налога или страховых взносов с организации в крупном размере. Согласно [примечанию к данной статье](#) таким размером признается сумма, составляющая за период в пределах трех финансовых лет подряд более 2 млн. рублей, при условии, что доля неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 10% подлежащих уплате сумм налогов и (или) сборов, либо превышающая 6 млн.

4. **Субъект** специальный - физическое вменяемое лицо, в функциональные обязанности которого входит уплата налогов и (или) сборов с организации. Как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ в вышеназванном [Постановлении](#), к субъектам преступления, предусмотренного [ст. 199 УК](#), могут быть отнесены руководитель организации-налогоплательщика, главный бухгалтер (бухгалтер при отсутствии в штате должности главного бухгалтера), в обязанности которых входит подписание отчетной документации, представляемой в налоговые органы, обеспечение полной и своевременной уплаты налогов и сборов, а равно иные лица, если они были специально уполномочены органом управления организации на совершение таких действий. К числу субъектов данного преступления могут относиться также лица, фактически выполнявшие обязанности руководителя или главного бухгалтера (бухгалтера). Содеянное надлежит квалифицировать по [п. "а" ч. 2 ст. 199 УК РФ](#), если указанные лица заранее договорились о совместном совершении действий, направленных на уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с организации-налогоплательщика.

Иные служащие организации-налогоплательщика (организации - плательщика сборов), оформляющие, например, первичные документы бухгалтерского учета, могут быть при наличии к тому оснований привлечены к уголовной ответственности по соответствующей части [ст. 199 УК](#) как пособники данного преступления ([ч. 5 ст. 33 УК](#)), умышленно содействовавшие его совершению.

Лицо, организовавшее совершение преступления, предусмотренного [ст. 199 УК](#), либо склонившее к его совершению руководителя, главного бухгалтера (бухгалтера) организации-налогоплательщика или иных сотрудников этой организации, а равно содействовавшее совершению преступления советами, указаниями и т.п., несет ответственность в зависимости от содеянного им как организатор, подстрекатель либо пособник по соответствующей части [ст. 33 УК](#) и соответствующей части [ст. 199 УК](#).

5. Квалифицированный состав включает в себя такие признаки, как совершение деяния группой лиц по предварительному сговору или в особо крупном размере. Указанный признак приобретет квалифицирующее значение только в том случае, если неуплаченная сумма налогов и (или) сборов превышает сумму, составляющую за период в пределах трех финансовых лет подряд более 2 млн. 500 тыс. рублей, при условии, что доля неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 20% подлежащих уплате сумм налогов и (или) сборов, либо превышающую 30 млн. рублей.

В [примечании](#) также предусмотрено условие для освобождения, аналогичное указанному в [ст. 198](#).

Статья 199.1. Неисполнение обязанностей налогового агента

Комментарий к [статье 199.1](#)

1. **Непосредственный объект** - экономические и финансовые интересы государства. **Предметом** выступают налоги и (или) сборы, подлежащие в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах исчислению, удержанию у налогоплательщика и

перечислению в соответствующий бюджет. В [статье](#) речь идет о предмете в крупном и особо крупном размерах, которые совпадают с размерами, указанными в [примечании к ст. 199 УК](#).

2. Объективная сторона характеризуется деянием в форме бездействия, которое состоит в неисполнении в личных интересах обязанностей налогового агента по исчислению, удержанию или перечислению налогов и (или) сборов, подлежащих в соответствии с законодательством Российской Федерации удержанию у налогоплательщика и перечислению в соответствующий бюджет (внебюджетный фонд).

Согласно [ст. 24](#) Налогового кодекса РФ налоговые агенты обязаны: 1) правильно и своевременно исчислять, удерживать из средств, выплачиваемых налогоплательщикам, и перечислять в бюджеты (внебюджетные фонды) соответствующие налоги; 2) в течение одного месяца письменно сообщать в налоговый орган по месту своего учета о невозможности удержать налог у налогоплательщика и о сумме задолженности налогоплательщика; 3) вести учет выплаченных налогоплательщикам доходов, удержанных и перечисленных в бюджеты (внебюджетные фонды) налогов, в том числе персонально по каждому налогоплательщику; 4) представлять в налоговый орган по месту своего учета документы, необходимые для осуществления контроля за правильностью исчисления, удержания и перечисления налогов.

Окончание данного преступления законодатель связывает с совершением деяния, т.е. состав преступления формальный. Преступление, предусмотренное [ст. 199.1 УК](#), является оконченным с момента неперечисления налоговым агентом в личных интересах в порядке и сроки, установленные налоговым законодательством ([п. 3 ст. 24 НК РФ](#)), в соответствующий бюджет (внебюджетный фонд) сумм налогов и (или) сборов в крупном или особо крупном размерах, которые он должен был исчислить и удержать у налогоплательщика.

3. Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла и специальным мотивом. Личный интерес как мотив преступления может выражаться в стремлении извлечь выгоду имущественного, а также неимущественного характера, обусловленную такими побуждениями, как карьеризм, протекционизм, семейственность, желание приукрасить действительное положение, получить взаимную услугу, заручиться поддержкой в решении какого-либо вопроса и т.п. В силу этого неисполнение налоговым агентом обязанностей по правильному и своевременному исчислению, удержанию и перечислению в бюджеты (внебюджетные фонды) соответствующих налогов, предусмотренных законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, не связанное с личными интересами, состава преступления, предусмотренного [ст. 199.1 УК](#), не образует и в тех случаях, когда такие действия были совершены им в крупном или особо крупном размерах.

Если действия налогового агента, нарушающие налоговое законодательство по исчислению, удержанию или перечислению налогов и (или) сборов в соответствующий бюджет (внебюджетный фонд), совершены из корыстных побуждений и связаны с незаконным изъятием денежных средств и другого имущества в свою пользу или в пользу других лиц, содеянное следует при наличии к тому оснований дополнительно квалифицировать как хищение чужого имущества.

4. Субъект преступления - специальный, налоговый агент, в функциональные обязанности которого входят исчисление, удержание у налогоплательщика и перечисление в соответствующий бюджет (внебюджетный фонд) налогов. Согласно [ст. 24 НК РФ](#) налоговыми агентами признаются лица, на которых в соответствии с налоговым законодательством возложена обязанность по исчислению, удержанию у налогоплательщика и перечислению в соответствующий бюджет (внебюджетный фонд) налогов. Такие обязанности могут быть возложены только на те организации и на тех физических лиц, которые являются источниками выплаты доходов, подлежащих обложению налогами (например, на добавленную стоимость ([ст. 161 НК РФ](#)), на доходы физических лиц ([ст. 226 НК РФ](#)) и на прибыль ([ст. 286 НК РФ](#))). Наряду с этим, как указал Пленум Верховного Суда РФ, субъектом преступления, предусмотренного [ст. 199.1 УК](#), может быть физическое лицо, имеющее статус индивидуального предпринимателя, а также лицо, на которое в соответствии с его должностным или служебным положением возложена обязанность по исчислению, удержанию или перечислению налогов (руководитель или главный (старший) бухгалтер) организации, иной сотрудник организации, специально уполномоченный на

совершение таких действий, либо лицо, фактически выполняющее обязанности руководителя или главного (старшего) бухгалтера.

При наличии признаков должностного преступления необходима квалификация по совокупности преступлений.

5. Ответственность усилена в [ч. 2 данной статьи](#) за совершение деяния в особо крупном размере, который определен в [примечании к ст. 199 УК](#).

6. Согласно [п. 2 примечания к ст. 199 УК](#) лицо, совершившее данное преступление впервые, может быть освобождено от ответственности, если возместит все суммы недоимок и соответствующих пеней, а также сумму штрафа в размере, определяемом в соответствии с Налоговым [кодексом](#) Российской Федерации.

Статья 199.2. Соккрытие денежных средств либо имущества организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых должно производиться взыскание налогов и (или) сборов

Комментарий к [статье 199.2](#)

1. Непосредственный объект - экономические и финансовые интересы государства. **Предметом** выступают денежные средства либо имущество организации или предпринимателя в крупном размере, за счет которых в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации о налогах и (или) сборах, должно быть произведено взыскание недоимки по налогам и (или) сборам. Под недоимкой (задолженностью) понимается сумма налога или сумма сбора, не уплаченная в установленный законодательством срок.

При наличии у налогоплательщика недоимки налогоплательщику направляются требование об уплате налога, которым признается, согласно [ст. 69 НК РФ](#), направленное налогоплательщику письменное извещение о неуплаченной сумме налога, а также об обязанности уплатить в установленный срок неуплаченную сумму налога и соответствующие пени.

Требование об уплате налога должно содержать сведения о сумме задолженности по налогу, размере пеней, начисленных на момент направления требования, сроке уплаты налога, установленного законодательством о налогах и сборах, сроке исполнения требования, а также мерах по взысканию налога и обеспечению исполнения обязанности по уплате налога, которые применяются в случае неисполнения требования налогоплательщиком.

Во всех случаях требование должно содержать подробные данные об основаниях взимания налога, а также ссылку на положения закона о налогах, которые устанавливают обязанность налогоплательщика уплатить налог.

Требование об уплате налога направляется налогоплательщику налоговым органом по месту его учета.

При рассмотрении уголовных дел о налоговых преступлениях судам необходимо учитывать вступившие в законную силу решения арбитражных судов, судов общей юрисдикции, а также другие решения, постановленные в порядке гражданского судопроизводства, имеющие значение по делу. Такие решения подлежат оценке в совокупности с иными собранными доказательствами по правилам [ст. 88 УПК РФ](#).

При этом судам необходимо учитывать, что по уголовным делам об уклонении от уплаты налогов и (или) сборов не подлежит удовлетворению гражданский иск в части взыскания с виновного штрафа, поскольку в соответствии с [п. 3 ст. 108 НК РФ](#) предусмотренная данным [Кодексом](#) ответственность (в виде штрафа) за деяние, совершенное физическим лицом, наступает в том случае, если это деяние не содержит признаков состава преступления, предусмотренного уголовным законодательством Российской Федерации.

2. **Объективная сторона** характеризуется деянием в виде сокрытия денежных средств либо имущества организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых должно производиться взыскание недоимки по налогам и (или) сборам, совершенным в крупном размере.

Законодатель не раскрывает, каким способом должно быть произведено сокрытие денежных средств либо имущества организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых должны взыскиваться налоги и (или) сборы. Под сокрытием денежных средств либо имущества организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых должно производиться взыскание налогов и (или) сборов ([ст. 199.1 УК](#)), следует понимать деяние, направленное на воспрепятствование принудительному взысканию недоимки по налогам и сборам в крупном размере.

Имущество может быть спрятано либо сокрыто. Крупным размером в соответствии с [примечанием к ст. 169 УК РФ](#) признается сумма недоимки по налогам и (или) сборам, превышающая 1 млн. 500 тыс. рублей.

Сокрытие физическим лицом (независимо от того, является ли оно индивидуальным предпринимателем) имущества, предназначенного для повседневного личного пользования данным лицом или членами его семьи ([п. 7 ст. 48 НК РФ](#), [ст. 446 ГПК РФ](#)), состава преступления, предусмотренного [ст. 199.2 УК](#), не образует.

3. Состав преступления формальный. Состав преступления наличествует и в том случае, когда размер задолженности превышает стоимость имущества, сокрытого в крупном размере с целью воспрепятствовать дальнейшему принудительному взысканию недоимки. При этом следует иметь в виду, что уголовная ответственность по комментируемой [статье](#) может наступить после истечения срока, установленного в полученном требовании об уплате налога и (или) сбора ([ст. 69 НК РФ](#)).

При решении вопроса о том, совершено ли сокрытие денежных средств либо имущества организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых должно производиться взыскание налогов и (или) сборов, в крупном размере, судам следует иметь в виду, что взысканные или подлежащие взысканию пени и штрафы в сумму недоимок не включаются.

4. **Субъективная сторона** характеризуется только прямым умыслом. Цель не является обязательным признаком, но может учитываться при назначении наказания.

5. **Субъект преступления** - специальный: собственник или руководитель организации либо иное лицо, выполняющее управленческие функции в этой организации (см. [примечание к ст. 201 УК](#)), или индивидуальный предприниматель.

Статья 200. Утратила силу. - Федеральный [закон](#) от 08.12.2003 N 162-ФЗ.

Глава 23. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ИНТЕРЕСОВ СЛУЖБЫ В КОММЕРЧЕСКИХ И ИНЫХ ОРГАНИЗАЦИЯХ

Статья 201. Злоупотребление полномочиями

Комментарий к [статье 201](#)

1. **Объектом** данного преступления следует рассматривать нормальную деятельность коммерческих и иных организаций, целью которых является предпринимательство с получением прибыли, а также законные права и интересы граждан, общества, государства.

2. Коммерческими являются организации (юридические лица), преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности ([ст. 50 ГК РФ](#)). Некоммерческие организации не имеют в качестве основной цели извлечение прибыли и не распределяют полученную прибыль между участниками. Коммерческие организации могут создаваться в форме хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов, государственных и

муниципальных унитарных предприятий, а некоммерческие организации - в форме потребительских кооперативов, общественных или религиозных организаций (объединений), финансируемых собственником учреждений, благотворительных или иных фондов и в других формах, предусмотренных законом. И коммерческие, и некоммерческие организации могут создавать объединения - ассоциации или союзы (ст. 50 ГК РФ).

3. **Объективная сторона** данного преступления заключается в совершении лицом посягательства в двух его преступных формах: действие и бездействие. Действие характеризуется активным поведением виновного, при котором лицо совершает в пределах предоставленных ему по должности полномочий (права и обязанности) определенные действия, но вопреки интересам организации. Бездействие сопряжено с невыполнением требуемых действий, которые на лицо возложены уставными или учредительными документами организации в силу занимаемого им должностного положения, нарушением порядка исполнения управленческих функций по занимаемой должности.

4. Полномочия лица, выполняющего управленческие функции, могут быть определены законом, нормативным актом либо уставными и иными распорядительными документами (решением общего собрания, решением собрания акционеров, приказом о назначении на должность и т.п.). Управленческие функции могут быть двух видов: организационно-распорядительные и административно-хозяйственные, составной частью которых являются функции, используемые единоличным исполнительным органом, членом совета директоров или иным коллегиальным исполнительным органом коммерческого предприятия (п. 11 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 16 октября 2009 г. N 19 "О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий").

Не могут быть признаны должностными лицами те, которые постоянно, временно либо по специальному полномочию выполняют организационно-распорядительные или административно-хозяйственные обязанности в коммерческой или иной организации независимо от формы собственности либо в некоммерческой организации, не являющейся государственным органом, органом местного самоуправления, государственным или муниципальным учреждением, а также поверенные, представляющие в соответствии с договором интересы государства в органах управления акционерных обществ (хозяйственных товариществ), часть акций (доли, вклады) которых закреплена (находится) в федеральной собственности (Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г. N 6 (в ред. от 6 февраля 2007 г.)).

5. В качестве организационно-распорядительных следует рассматривать те функции, которые связаны с наличием у лица права по управлению коллективом предприятия или его структурным подразделением (филиал без образования юридического лица, представительство). В содержание данных функций также могут входить полномочия лица по приему и увольнению работников предприятия, организации работы подчиненных, выполнение мероприятий по соблюдению трудовой дисциплины.

6. Административно-хозяйственные функции всегда сопряжены с управлением и распоряжением материальными ценностями, имуществом предприятия (прием, хранение материальных ценностей, учет их движения, реализация, ведение учетно-финансовой дисциплины (бухучет, начисление заработной платы персоналу, ценовая политика и т.п.).

7. Указанные функции могут исполняться постоянно, временно либо по специальному полномочию коммерческой организацией независимо от формы собственности. Постоянным выполнением функций считается их реализация без ограничения срока пребывания в занимаемой лицом должности или в пределах такого срока, который был установлен высшим органом управления коммерческой и иной организации согласно уставу, положению и т.п. Временное выполнение функций может быть связано с ограничением сроков их реализации либо носить эпизодический, сезонный характер.

8. Ответственность за исполнение функций управленческого характера может быть возложена лишь на лицо, достигшее возраста 16 лет.

9. Данное преступление считается оконченным с момента наступления преступных последствий, которые в законе выражены в качестве существенного вреда. Вред, причиненный злоупотреблением полномочиями, считается существенным, если совершение этого преступления ухудшило экономическое положение потерпевших (граждан, юридических лиц), затруднило реализацию их законных прав или создало препятствия для осуществления государственными органами или общественными организациями социальных, экономических или иных функций.

10. **Субъективная сторона** данного преступления характеризуется умышленной формой вины, при которой лицо, злоупотребляющее полномочиями, осознает общественную опасность совершаемого им деяния (действия, бездействия), предвидит наступление существенных вредных последствий для охраняемых интересов (интересов организации, граждан, общества, государства), желает наступления этих последствий (прямой умысел) либо сознательно допускает их наступление (косвенный умысел).

11. Понятие тяжких последствий в законе не раскрывается, но таковыми могут быть признаны те, которые в результате злоупотребления полномочиями привели к экономическому разорению потерпевших или к такому воспрепятствованию осуществлению государственными органами или общественными организациями существенных социальных, экономических или иных функций, которое создало угрозу финансовой стабильности, общественной или государственной безопасности.

12. Принципиальной особенностью привлечения к уголовной ответственности за злоупотребление полномочиями в соответствии с [примечанием ч. 2 ст. 201](#) УК является отказ от принципа публичности уголовного преследования в отношении лиц, выполняющих управленческие функции в коммерческой организации, не являющейся государственным или муниципальным предприятием. Это имеет место в случае, если деяние, предусмотренное настоящей [статьей](#) или иными статьями настоящей [главы](#), причинило вред исключительно этой коммерческой организации и не нанесло вреда интересам третьих лиц - других организаций, интересам граждан, общества или государства. Отказ от принципа публичности уголовного преследования выражается в том, что в указанном случае уголовное преследование осуществляется по заявлению этой организации или с ее согласия. Во всех остальных случаях уголовное преследование осуществляется в общем порядке, определяемом уголовным и уголовно-процессуальным законодательством.

Статья 202. Злоупотребление полномочиями частными нотариусами и аудиторами

Комментарий к [статье 202](#)

1. Правовое регулирование деятельности нотариата определено [Законом РФ](#) от 11 февраля 1993 г. N 4462-1 "Основы законодательства Российской Федерации о нотариате" (Ведомости РФ. 1993. N 10. Ст. 357) (в ред. от 29.06.2012), согласно которому нотариат обеспечивает охрану прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариусами предусмотренных законодательными актами нотариальных действий от имени Российской Федерации на основе полученной лицензии.

2. Лицензия - документ, подтверждающий право на занятие, при определенных условиях, должности нотариуса. Гражданин, имеющий лицензию, по целому ряду причин может не приступить к работе в должности нотариуса (отсутствие вакансии, непрохождение по конкурсу, болезнь и т.д.). Независимо от причин, по которым он не был назначен на должность нотариуса по истечении трех лет после получения лицензии, необходимо сдавать повторно квалификационный экзамен, для того чтобы быть допущенным к должности нотариуса.

3. Нотариусы, совершающие нотариальные действия, могут работать в государственной нотариальной конторе или заниматься частной практикой. К числу нотариальных действий относится удостоверение различных сделок, таких, например, как договоры по поводу имущества (отчуждения, залога); нотариусы удостоверяют завещания, выдают свидетельства о праве собственности на долю в общей собственности, удостоверяют копии документов и т.д. Эти и другие нотариальные действия представляют собой юридическое закрепление гражданских прав,

обеспечивают их реализацию и предупреждают их возможное нарушение.

4. **Часть 1 ст. 15** Основ устанавливает основные права нотариуса, которыми он руководствуется при совершении нотариальных действий. Нотариус имеет право совершать все нотариальные действия, предусмотренные **Основами**. Исключения составляют случаи, когда конкретное место совершения нотариального действия определено законодательством Российской Федерации или международными договорами. Нотариальные действия могут совершаться нотариусом для всех физических и юридических лиц, что представляется очень важным для случаев, когда законодательством не предусмотрена обязательная нотариальная форма для совершения сделки. Физические и юридические лица по договоренности между собой имеют возможность удостоверить у нотариуса любую сделку, не противоречащую законодательству Российской Федерации.

Помимо изготовления копий документов и выписок из них нотариусу предоставлено право составлять проекты сделок, заявлений и других документов.

5. Важное значение имеет и разъяснительная работа нотариуса по вопросам совершения нотариальных действий. Граждане и представители юридических лиц должны отчетливо представлять себе последствия заключаемых ими сделок.

К правам нотариуса относится истребование от физических и юридических лиц сведений и документов, необходимых для совершения нотариальных действий. В отношении физических лиц нотариус устанавливает также личность, проверяет ее дееспособность. Устанавливает нотариус и правоспособность юридических лиц путем изучения учредительных документов. Законодательством республик в составе Российской Федерации нотариусу могут быть предоставлены дополнительные права.

6. В процессе осуществления профессиональной деятельности нотариус реализует полномочия, которыми его наделил закон (**ст. 35** Основ законодательства о нотариате). Нотариус обязан оказывать физическим и юридическим лицам содействие в осуществлении их прав и защите законных интересов, разъяснять им права и обязанности, предупреждать о последствиях совершаемых нотариальных действий с тем, чтобы юридическая неосведомленность не могла быть использована им во вред. Нотариус обязан отказать в совершении нотариального действия в случае его несоответствия законодательству Российской Федерации или международным договорам.

7. Правовые основы регулирования аудиторской деятельности в Российской Федерации предусмотрены Федеральным **законом** от 30 декабря 2008 г. N 307-ФЗ "Об аудиторской деятельности" (в ред. от 11.07.2011). Согласно данному Закону основной целью аудита является выражение мнения о достоверности финансовой (бухгалтерской) отчетности аудируемых лиц и соответствии порядка ведения бухгалтерского учета законодательству Российской Федерации. Аудиторским организациям и индивидуальным аудиторам запрещается заниматься какой-либо иной предпринимательской деятельностью, кроме проведения аудита и оказания сопутствующих ему услуг.

8. Аудиторская деятельность (аудит) заключается в проведении независимых, вневедомственных проверок бухгалтерской (финансовой) отчетности, платежно-расчетной документации, финансовых обязательств, в оказании других аудиторских услуг. Законодательными актами предусматриваются случаи обязательных аудиторских проверок, проводимых по требованию государственных органов. Такие проверки могут быть проведены и по инициативе самого хозяйствующего субъекта. Заключение аудитора, явившееся результатом аудиторской проверки, служит документом, имеющим юридическое значение для всех юридических и физических лиц, органов государственной власти и управления, органов местного самоуправления и судебных органов.

9. Частная аудиторская деятельность осуществляется либо аудиторской фирмой, либо физическими лицами, имеющими право заниматься аудиторской деятельностью, что также представляет собой разновидность предпринимательской деятельности.

10. Составление заведомо ложного аудиторского заключения влечет ответственность в виде аннулирования у индивидуального аудитора или аудиторской организации лицензии на осуществление аудиторской деятельности, а для лица, подписавшего такое заключение, - также аннулирование квалификационного аттестата аудитора и привлечение его к уголовной ответственности в соответствии со [ст. 202 УК](#).

11. Злоупотребление полномочиями частными нотариусами и аудиторами предполагает совершение любых незаконных действий, вопреки указанным выше, в процессе выполнения профессиональных функций. Рассматриваемый состав преступления образует специальный состав злоупотребления полномочиями служащими коммерческой или иной организации (см. [комментарий к ст. 201 УК](#)). Опасность этого преступления заключается в нарушении законных прав и интересов граждан, коммерческих и иных организаций, с причинением им существенного вреда (определение существенного ущерба применительно к этому преступлению см. в [п. 4 комментария к ст. 201 УК](#)).

12. **Объективная сторона** преступления включает в себя следующие признаки: а) совершение действия (бездействия) вопреки задачам своей деятельности; б) причинение существенного вреда охраняемым интересам; в) наличие причинной связи между деянием и наступившим вредом - существенным нарушением прав и интересов.

13. Рассматриваемое преступление является умышленным и преследует специальную цель - извлечение выгод и преимуществ для себя или других лиц либо нанесения вреда другим лицам (улучшение положения дел с отчетностью хозяйствующего субъекта, создание препятствия для проведения расследования).

14. Уголовной ответственности по [ст. 202 УК](#) подлежат специальные субъекты: частный нотариус или частный аудитор. К частному нотариусу относится лицо, наделенное в установленном порядке полномочиями нотариуса, не являющегося членом государственной нотариальной конторы. Аудитор (индивидуальный аудитор) - физическое лицо, имеющее определенную квалификацию, получившее в установленном законом порядке аттестат аудитора и занимающееся аудиторской деятельностью в частной компании в качестве работника либо в качестве лица, привлекаемого к проводимым проверкам, либо работающее в качестве индивидуального предпринимателя без образования юридического лица.

Существует проблема в квалификации злоупотреблений, допущенных государственными нотариусами. Они не являются должностными лицами и их нельзя привлечь к ответственности за должностные преступления. При совершении злоупотреблений с их стороны возможна ответственность за подделку документов, за соучастие в мошенничестве или другом преступлении, связанном с обманом или злоупотреблением доверием.

15. Среди обстоятельств, отягчающих это преступление ([ч. 2 ст. 203 УК](#)), указано на злоупотребление полномочиями в отношении заведомо несовершеннолетнего или недееспособного. Дееспособность гражданина заключается в его способности своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (гражданская дееспособность). Дееспособность гражданина в полном объеме возникает с наступлением совершеннолетия, т.е. по достижении 18-летнего возраста. Никто не может быть ограничен в правоспособности и дееспособности иначе как в случаях и в порядке, установленных законом. Опасность злоупотребления полномочиями в отношении несовершеннолетних и недееспособных связана с особой уязвимостью этих лиц с точки зрения соблюдения их законных прав и интересов.

Статья 203. Превышение полномочий частным детективом или работником частной охранной организации, имеющим удостоверение частного охранника, при выполнении ими своих должностных обязанностей

Комментарий к [статье 203](#)

1. Правовое регулирование частных охранных предприятий осуществляется [Законом РФ](#) от

11 марта 1992 г. № 2487-1 "О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации" (с изм. и доп., вступившими в силу с 29 января 2010 г.) (в ред. от 03.12.2011) (Ведомости РФ. 1992. № 17. Ст. 888), согласно которому частным детективом признается гражданин Российской Федерации, получивший в установленном законом порядке разрешение (лицензию) на выполнение частной сыскной деятельности и выполняющий услуги, указанные в данном **Законе**. Документом, подтверждающим наличие полномочий, является удостоверение частного детектива или частного охранника. Для данной категории лиц сыскная деятельность должна быть основным видом занятости, совмещение ее с государственной службой либо с выборной оплачиваемой должностью в общественных объединениях не разрешается. В ходе частной сыскной деятельности допускаются устный опрос граждан и должностных лиц (с их согласия), наведение справок, изучение предметов и документов (с письменного согласия их владельцев), внешний осмотр строений, помещений и других объектов, наблюдение для получения необходимой информации в целях оказания услуг для юридических и физических лиц. В случае необходимости оказания частными детективами услуг, сопряженных с опасностью для их жизни и здоровья, им разрешается использование специальных средств, виды, порядок приобретения, учета, хранения и ношения которых устанавливаются Правительством РФ.

2. Частная детективная и охранная деятельность представляет собой оказание на возмездной договорной основе услуг физическим и юридическим лицам предприятиями, имеющими специальное разрешение (лицензию) органов внутренних дел, в целях защиты законных прав и интересов своих клиентов. **Законом** определены виды охранных и сыскных услуг, полномочия частных охранников и детективов. Особо регламентированы в Законе порядок и условия применения охранниками и детективами огнестрельного оружия и специальных средств.

3. **Объективная сторона** данного преступления заключается в превышении виновными лицами определенных в лицензии полномочий с применением насилия или с угрозой его применения. Любая деятельность подобного рода противоречит задачам охранных или детективных служб. Повышенная степень общественной опасности подобной деятельности связана с наличием у данных лиц права на применение насилия (оружия, специальных средств) для выполнения задач своей деятельности (охрана собственности, задержание правонарушителя). На все случаи подобного рода распространяют свое действие нормы УК РФ о правилах необходимой обороны (ст. 37), о причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление (ст. 38), и о крайней необходимости (ст. 39).

Деяние должно повлечь существенное нарушение прав и законных интересов, а между ними необходимо установить причинную связь.

4. Квалифицирующими признаками данного преступления являются: применение насилия, угроза его применения, использование оружия или специальных средств, наличие тяжких последствий.

Характер примененного насилия может быть как опасным для жизни или здоровья, так и неопасным. Последнее влечет, как правило, причинение здоровью потерпевшего вреда средней тяжести либо кратковременное расстройство здоровья или незначительную стойкую утрату общей трудоспособности. Признаком угрозы применения насилия является отсутствие указанного вреда. При угрозе важным является характер демонстрируемой виновным угрозы при одновременном наличии реальной опасности наступления вреда для потерпевшего. Сам факт применения насилия достаточен для квалификации совершенного по ч. 2 ст. 203 УК, поскольку носит формальный характер, и деяние окончено с момента совершения насильственных действий.

Применение оружия и специальных средств является способом превышения полномочий и может быть квалифицировано в виде опасного для жизни насилия с применением правил ст. 17 УК по совокупности совершенных преступлений.

Под использованием оружия следует рассматривать отсутствие у виновного законных оснований, необходимых для воздействия на потерпевшего путем использования оружия. При этом оружие может быть как огнестрельным, так и холодным.

Причинение умышленного тяжкого вреда должно быть квалифицировано по правилам совокупности преступлений (ст. 17 УК), где превышение полномочий с использованием насилия служит средством для совершения более тяжкого преступления. Если частные детектив и охранник совершили убийство, причинили тяжкий вред здоровью или средний вред здоровью при отягчающих обстоятельствах, то они несут ответственность на общих основаниях за все совершенные действия по ст. 203 УК и соответственно по ст. ст. 105, 111, ч. 2 ст. 112 УК.

5. Под насилием понимаются ограничение свободы потерпевшего, нанесение ему ударов, побоев (ст. 116 УК), причинение легкого или средней тяжести вреда здоровью (ч. 1 ст. 112, ст. 115 УК), истязание (ч. 1 ст. 117 УК), а также угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью (ст. 119 УК). Во всех этих случаях квалификации по совокупности преступлений не требуется.

6. **Субъектами** данного преступления являются руководители или служащие частной охранной или детективной службы.

7. Преступление характеризуется умышленной формой вины, когда виновный осознает, что своими действиями он выходит за пределы полномочий, определенных в лицензии, его действия противоречат задачам деятельности указанных служб. При этом он предвидит последствия в виде существенного нарушения прав и законных интересов потерпевших и желает наступления таких последствий либо сознательно их допускает или безразлично относится к таковым.

Статья 204. Коммерческий подкуп

Комментарий к статье 204

1. Установление уголовной ответственности за коммерческий подкуп для отечественного законодательства является определенной новизной, хотя это деяние внешне схоже с преступлениями, предусмотренными ст. ст. 290 и 291 УК, устанавливающими ответственность за получение и дачу взятки.

Коммерческий подкуп представляет собой социально опасное деяние, которое посягает на нормальное функционирование рыночных отношений, подрывает нормальную управленческую деятельность коммерческих служб, препятствует соблюдению законов и правовых обязанностей лицами, осуществляющими управленческие функции в коммерческих организациях.

2. Законодатель оценивает коммерческий подкуп как способ общественно опасного неправомерного вмешательства в управленческие процессы, в том числе по управлению собственностью, деятельностью организации, ее подразделений и сотрудников. Специфика общественной опасности коммерческого подкупа выражается в противоправном способе воздействия на управленческие процессы при принятии решений и осуществлении субъектом своих служебных полномочий.

3. В качестве разновидностей коммерческого подкупа данная норма содержит два самостоятельных состава преступления: а) незаконную передачу вознаграждения лицу, выполняющему управленческие функции в коммерческой или иной организации (ч. ч. 1 и 2); б) незаконное получение такого вознаграждения (ч. ч. 3 и 4).

4. **Объектом** коммерческого подкупа является нормальная, регламентируемая законодательством деятельность аппарата управления коммерческих и иных организаций.

5. **Предметом преступления** являются деньги, ценные бумаги, иное имущество, услуги имущественного характера, оказываемые безвозмездно, но подлежащие оплате (предоставление туристических путевок, ремонт квартиры, строительство дачи и т.п.), иные имущественные права.

Под выгодами имущественного характера следует понимать, в частности, занижение стоимости передаваемого имущества, приватизируемых объектов, уменьшение арендных платежей, процентных ставок за пользование банковскими ссудами (п. 9 Постановления Пленума

Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г. N 6 "О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе").

6. Объективная сторона преступления, предусмотренного **ч. 1 ст. 204 УК**, характеризуется совершением лицом альтернативно следующих действий: а) незаконной передачей лицу, выполняющему управленческие функции, денег, ценных бумаг или иного имущества; б) оказанием этому лицу услуг имущественного характера; в) предоставлением иных имущественных прав. Эти действия направлены на то, чтобы лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации, используя свое служебное положение, совершило в интересах дающего какие-либо действия в связи с занимаемым этим лицом служебным положением. Такие действия могут быть совершены как до получения незаконного вознаграждения, так и после его получения.

7. Состав рассматриваемого преступления формальный и считается оконченным с момента принятия лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, хотя бы части незаконного вознаграждения либо части услуг имущественного характера. При этом не важно, были ли совершены или нет в пользу лица, дающего вознаграждение, какие-либо действия. В случае непринятия незаконного вознаграждения действия лица, совершающего подкуп, следует квалифицировать как покушение на коммерческий подкуп по **ст. 30** и соответствующей части **ст. 204 УК**. Не является покушением на коммерческий подкуп высказывание лица о намерении вручить материальные ценности, если оно не совершило в этом отношении конкретных действий.

Участие лиц, выполняющих роль посредников при коммерческом подкупе, необходимо квалифицировать как пособничество (**ч. 5 ст. 33 УК**).

8. Субъективная сторона предполагает умышленную форму вины в виде прямого умысла. Виновный осознает, что незаконно передает лицу, выполняющему управленческие функции в коммерческой или иной организации, деньги, ценные бумаги или иное имущество либо незаконно оказывает ему услугу имущественного характера за совершение в его интересах какого-либо действия, и желает этого.

Обязательным признаком субъективной стороны преступления является цель, состоящая в том, чтобы побудить лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации, совершить в интересах предоставившего вознаграждение какое-либо действие в связи с занимаемым им служебным положением.

9. Субъектом преступления является физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

10. Квалифицированными видами данного преступления согласно **ч. 2 ст. 204 УК** является передача предмета подкупа, совершенная группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, либо за заведомо незаконные действия. При этом совершением преступления группой лиц по предварительному сговору следует рассматривать совершение указанных действий двумя или более лицами, заранее договорившимися о совместном совершении этого преступления.

Организованной группой признается группа лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких тождественных преступлений. Между всеми соучастниками должны существовать прочные связи, позволяющие согласовать основные моменты предполагаемого преступления, распределить роли, определить место, время, способ совершения преступления.

11. **Часть 3 ст. 204 УК** устанавливает ответственность за незаконное получение лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, денег, ценных бумаг, иного имущества, а равно незаконное пользование услугами имущественного характера за совершение действий (бездействия) в интересах дающего в связи с занимаемым этим лицом служебным положением.

Совершенные лицом, выполняющим управленческие функции, за вознаграждение действия (бездействие) должны быть связаны с занимаемым им служебным положением и его использованием. Использование служебного положения может выражаться двумя способами: совершением действия либо воздержанием от совершения действия, которое должно входить в круг полномочий виновного.

12. **Субъект преступления** - специальный. Им является лицо, постоянно или временно выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации и обладающее признаками, предусмотренными в [примечании 1 к ст. 201 УК](#).

13. **Часть 4 ст. 204 УК** предусматривает квалифицированные виды данного состава преступления, к числу которых относятся действия, а) совершенные группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; б) сопряженные с вымогательством; в) совершены за незаконные действия.

Незаконное получение вознаграждения, совершенное группой лиц по предварительному сговору, предполагает непосредственное участие в нем двух или более лиц, выполняющих управленческие функции в коммерческой или иной организации, заранее, до начала исполнения преступления, договорившихся о совместном его совершении с использованием своего служебного положения. Преступление признается совершенным организованной группой, если получение незаконного вознаграждения совершено устойчивой группой из двух или более лиц, выполняющих управленческие функции в коммерческой или иной организации, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких анализируемых преступлений. В организованную группу могут входить лица, не выполняющие управленческие функции в коммерческой или иной организации, которые заранее объединились для совершения одного или нескольких преступлений. При наличии к тому оснований они несут ответственность согласно [ч. 4 ст. 34 УК](#) как организаторы, подстрекатели либо пособники преступления, предусмотренного [ст. 204 УК](#). В таких случаях преступление признается оконченным с момента принятия незаконного вознаграждения хотя бы одним из лиц, выполняющих управленческие функции в коммерческой или иной организации ([п. 13 Постановления Пленума Верховного Суда РФ "О судебной практике по делам о взятничестве и коммерческом подкупе"](#)).

14. Квалифицирующим признаком данного состава преступления является вымогательство, которое следует рассматривать в качестве способа получения незаконного вознаграждения. Это могут быть требование незаконного вознаграждения, умышленное поставление этого лица в условия, нарушающие его права и интересы, где оно вынуждено уплатить вымогаемое вознаграждение. При этом вымогательство возможно как в открытой (прямое требование), так и в завуалированной формах. Определение критериев вымогательства предмета подкупа и их точное установление имеет правовое значение как обстоятельство, отягчающее наказание, и как основание для освобождения от уголовной ответственности лица, передавшего предмет подкупа (см. [примечание к ст. 204 УК](#)).

15. Сообщение о подкупе (письменное или устное) может быть сделано добровольно, независимо от его мотивов. Добровольность означает собственное желание лица и при осознании им того обстоятельства, что о данном им вознаграждении органам власти не было известно. В тех случаях, когда лицо сообщает об уже известном правоохранительным органам факте коммерческого подкупа в целях уклонения от уголовной ответственности, сообщение не может признаваться добровольным (см.: [п. 22 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г.](#)). Освобождение от уголовной ответственности по обоим основаниям, предусмотренным в [примечании к ст. 204 УК](#), не означает отсутствия состава преступления в действиях лица, совершившего коммерческий подкуп, и не дает ему права выступать в роли потерпевшего по уголовному делу и претендовать на возвращение ему ценностей, переданных в виде взятки или предмета подкупа.

16. Коммерческий подкуп имеет некоторые общие признаки со смежными преступлениями: получением взятки ([ст. 290 УК](#)); дачей взятки ([ст. 291 УК](#)); подкупом участников и организаторов профессиональных спортивных соревнований и зрелищных коммерческих конкурсов ([ст. 184 УК](#)), провокацией взятки либо коммерческого подкупа ([ст. 304 УК](#)).

17. Основное отличие между коммерческим подкупом и взяточничеством (ст. ст. 290 и 291 УК) проходит по объекту. Объектом должностных преступлений являются общественные отношения, обеспечивающие нормальную и правильную работу государственного аппарата, органов местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждений. Объектом же коммерческого подкупа следует считать нормальную, т.е. соответствующую целям, задачам и принципам, реализацию прав и обязанностей лица, осуществляющего управленческие функции в коммерческой и иной организации. Расположение анализируемых составов преступлений в различных главах Уголовного кодекса также говорит о наличии в этих составах различных объектов.

18. Отличаются анализируемые составы преступлений и по субъекту. Так, субъектами должностных преступлений признаются должностные лица, под которыми, согласно примечанию к ст. 285 УК, понимаются лица, постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляющие функции представителя власти либо выполняющие организационно-распорядительные, административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях, а также в Вооруженных Силах РФ. Субъектами незаконного получения коммерческого подкупа, согласно п. 1 примечания к ст. 201 УК, могут быть признаны лица, выполняющие управленческие функции в коммерческой или иной организации.

19. Имеются отличия и по объективной стороне преступлений. Так, в ст. 204 УК речь идет о подкупе, т.е. когда предмет подкупа передается до совершения соответствующих действий в интересах дающего. Взятка же может быть передана как до, так и после совершения действий по службе без предварительной договоренности об этом (взятка-подкуп, взятка-вознаграждение).

20. По этим же признакам различаются между собой коммерческий подкуп (ст. 204 УК) и подкуп участников и организаторов профессиональных спортивных соревнований и зрелищных коммерческих конкурсов (ст. 184 УК). Так, непосредственным объектом преступления, предусмотренного ст. 184 УК, являются охраняемая законом нормальная деятельность организаций, связанная с проведением профессиональных спортивных соревнований и зрелищных коммерческих конкурсов, а также интересы участников и зрителей этих соревнований и конкурсов. Объект уголовно-правовой охраны коммерческого подкупа указан выше. Имеются различия и в особенностях субъектов этих преступлений. Субъект коммерческого подкупа проанализирован в настоящем параграфе. Субъектом преступлений, предусмотренных ч. ч. 3 и 4 ст. 184 УК, являются лица, принимающие материальные ценности или услуги имущественного характера с целью повлиять на результаты профессионального спортивного соревнования или зрелищного коммерческого конкурса. Это - спортсмены-профессионалы, спортивные судьи, тренеры, руководители команд и другие участники или организаторы профессиональных спортивных соревнований, организаторы или члены жюри зрелищных коммерческих конкурсов.

21. Отличительные признаки коммерческого подкупа (ст. 204 УК) и провокации взятки либо коммерческого подкупа (ст. 304 УК) заключаются в объекте посягательства, в моменте окончания преступной деятельности и наличии специальной цели у субъекта.

22. Необходимо отметить новеллы законодателя, относящиеся к размерам штрафов, устанавливаемым за преступления данного вида, а также за взяточничество. Согласно ч. 2 ст. 46 УК РФ штраф, исчисляемый исходя из величины, кратной сумме коммерческого подкупа при взятке, устанавливается в размере до стократной суммы коммерческого подкупа или взятки, но не может быть менее двадцати пяти тысяч рублей и более пятисот миллионов рублей.

Раздел IX. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ОБЩЕСТВЕННОЙ БЕЗОПАСНОСТИ И ОБЩЕСТВЕННОГО ПОРЯДКА

Глава 24. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ОБЩЕСТВЕННОЙ БЕЗОПАСНОСТИ

Статья 205. Террористический акт

Комментарий к [статье 205](#)

1. Данная норма в Уголовном кодексе выступает важной составной частью правового регулирования борьбы с таким масштабным и исключительно опасным явлением, как терроризм. Терроризм не имеет аналогов по степени общественной опасности содеянного, чудовищности методов и средств достижения преступного результата.

Терроризм превратился в мировую проблему, а борьба с ним потребовала разработки специальных законодательных актов во многих странах. В России 10 марта 2006 г. вступил в действие Федеральный закон "О противодействии терроризму" (ред. от 08.11.2011). Он определяет: "Терроризм - идеология насилия и практика воздействия на принятие решений органами государственной власти, органами местного самоуправления или международными организациями, связанные с устрашением населения и (или) иными формами противоправных насильственных действий" (Российская газета. 2006. 10 марта).

Законодатель снял расширительное понятие терроризма, которое содержалось в предшествующем Законе "О борьбе с терроризмом" (1998 г.). Терроризм, по мысли законодателя, явление политическое, т.е. отражает в себе идеологию и практику насилия с целью оказать воздействие на принятие решения органами государственной власти.

Положения специального Закона нашли отражение в УК РФ в соответствии с Федеральным законом от 27 июля 2006 г. (Российская газета. 2006. 29 июля). Для применения данной нормы необходимо изучить Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 09.02.2012 N 1 "О некоторых вопросах судебной практики по уголовным делам о преступлениях террористической направленности".

2. **Объектом** данного преступления выступает общественная безопасность, включая нормальное функционирование конституционных органов власти и международных организаций, а также жизнь и здоровье граждан, собственность всех видов. Появление данной статьи ставит в перспективе вопрос о локальном системном изменении Уголовного кодекса, поскольку террористический акт является наиболее общественно опасной формой экстремизма, а нормы об ответственности за экстремизм (ст. ст. 282, 282.1, 282.2) находятся в гл. 29 УК, которая предусматривает ответственность за преступления против основ конституционного строя и безопасности государства.

Потерпевшими при террористическом акте могут быть представители органов власти, международных организаций и другие граждане, не наделенные указанными полномочиями.

3. **Объективная сторона (ч. 1)** данного преступления выражается в совершении:

- взрыва, поджога и иных действий, устрашающих население и создающих опасность гибели человека, причинения значительного имущественного ущерба либо наступления иных тяжких последствий;

- угрозы совершения указанных действий.

Под иными устрашающими действиями следует понимать такие общепасные и масштабные деяния, которые сходны (подобны) взрыву или поджогу: организация обвалов, затоплений, камнепадов в горах, радиационное заражение местности, отравление водоемов, распространение эпидемий, эпизоотий и т.п.

Преступление окончено с момента совершения указанных действий.

Угроза как признак объективной стороны связана с доведением информации, которая несет в себе психическое устрашающее воздействие на окружающих, органы государственной власти, если она воспринимается как реальная. Способ доведения угрозы значения для квалификации не имеет (устно, письменно, через других лиц, в СМИ, Интернете и т.д.).

4. **Субъективная сторона** террористического акта характеризуется виной в форме прямого умысла и специальной целью - воздействие на принятие решения органами власти или

международными организациями. Диапазон требований в русле указанной цели может быть весьма широким: отделение какого-либо региона из состава России, выселение лиц какой-либо национальности из конкретной местности, требование выпустить из мест лишения свободы определенную группу преступников, изменить законодательные акты или подзаконные правовые нормы в интересах преступного элемента и т.п.

5. **Субъектом** данного преступления может быть любое вменяемое лицо, достигшее 14-летнего возраста.

Квалификационный состав террористического акта (**ч. 2 ст. 205 УК**) включает в себя такие отягчающие вину обстоятельства, как: а) совершение его группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; б) повлекшие по неосторожности смерть человека; в) повлекшие причинение значительного имущественного ущерба либо наступление иных тяжких последствий.

Понятие группы лиц, совершающих преступление по предварительному сговору, дается в **ч. 2 ст. 35 УК**. При совершении террористического акта бандой или преступным сообществом действия виновных квалифицируются по совокупности преступлений (**ст. ст. 205 и 208 или 209 УК**).

В **п. "в" ч. 2 ст. 205** речь идет о применении оружия, понятие которого дается в **ФЗ** от 13 декабря 1996 г. "Об оружии" (ред. от 10.07.2012).

Причинение смерти по неосторожности рассмотрено в **комментарии к ст. 109 УК**.

Причинение значительного имущественного ущерба либо наступление иных тяжких последствий - оценочные категории. Значительным может быть признан ущерб по одному или совокупности критериев, в основе которых лежат: стоимость и количество предметов, размер упущенной выгоды, размер материальных затрат на восстановление или ремонт и т.п. Дополнительной квалификации по **ст. 167 УК** не требуется.

Тяжкие последствия могут выразиться в причинении вреда здоровью различной тяжести, нагнетании паники в общественном сознании, повлекшей массовую миграцию с определенной территории, и т.п.

Верховный суд Татарстана вынес приговор четырем членам террористической организации "Исламский джамаат", совершившим террористические акты на территории Татарстана и соседних Кировской и Ульяновской областях и в Башкирии. Осужденные Хайруллин, Зиннуров, Данчаев и Атуев подрывали ЛЭП и газораспределительные станции в тесном контакте с чеченскими боевиками, получая от незаконных вооруженных формирований оружие и взрывчатку, инструкции по подготовке и совершению терактов. Хайруллин приговорен к 17 годам лишения свободы, а его единомышленник Зиннуров - к 12 годам с отбыванием наказания в колонии строгого режима.

Данчаеву и Атуеву суд назначил наказание в виде трех с половиной лет лишения свободы с отбыванием в колонии общего режима. Присяжные в обвинительном вердикте отметили, что подсудимые заслуживают снисхождения - у них есть малолетние дети, они признали свою вину и активно сотрудничали в ходе предварительного следствия. Верховный Суд РФ 19 августа 2008 г. признал вынесенный приговор обоснованным (см.: Терроризм в приговоре // Российская газета. 2008. 20 августа).

Особо квалифицированный состав террористического акта (**ч. 3 ст. 205 УК**) предусматривает ответственность за деяния, предусмотренные **ч. ч. 1 и 2 данной статьи**, если они: а) сопряжены с посягательством на объекты использования атомной энергии либо с использованием ядерных материалов, радиоактивных веществ или источников радиоактивного излучения либо ядовитых, отравляющих, токсичных, опасных химических или биологических веществ; б) повлекли умышленное причинение смерти человеку.

Отягчающее обстоятельство, предусмотренное **п. "а"**, особенно актуально в наш век

технического прогресса, разработки новых высоких технологий, которыми могут воспользоваться террористы. Терроризм ядерный, химический, биологический пока во многом рассматриваются как потенциальные угрозы будущего. Однако отдельные проявления уже фиксировались в мировой практике. Распространение конвертов со спорами сибирской язвы в октябре 2001 г. в США наглядно продемонстрировало высочайшую общественную опасность терроризма этого вида и при этом простоту его применения, в том числе в международных масштабах (Казакова В.А., Михлин А.С. Уголовно-правовой анализ преступлений террористического характера // Терроризм: правовые аспекты противодействия. М.: Эксмо, 2007. С. 231).

Американским следователям удалось собрать все доказательства вины биолога Брюса Айвенса, рассылавшего в США осенью 2001 года письма с сибирской язвой. Установлено, что он работал один, без сообщников. Айвенс покончил с собой, приняв кучу таблеток до визита к нему сотрудников прокуратуры. Ученому должны были предъявить официальное обвинение в убийстве пятерых человек. Семь лет назад Айвенс, возглавлявший правительственную лабораторию биологической защиты, стал рассылать по стране почтовые конверты с белым порошком, в котором содержались смертельные споры сибирской язвы. Адресатами были редакции крупнейших газет и государственные учреждения. Помимо пятерых погибших еще десятки человек получили инфекцию и были вынуждены пройти длительный курс лечения.

В официальном некрологе по поводу смерти Айвенса вообще не говорится, что ученый ушел из жизни добровольно. До сих пор засекречена даже его фотография (Письма с сибирской язвой рассылали в США секретный биолог? // Комсомольская правда. 2008. 2 августа; Выявлен отравитель Америки // Комсомольская правда. 2008. 8 августа).

Умышленное причинение смерти как квалифицированный состав террористического акта рассматривается в [комментарии к ст. 105 УК](#). В этом случае дополнительной квалификации по [ст. 105](#) не требуется (по разъяснению Пленума Верховного Суда РФ).

[Примечание к ст. 205 УК](#) выступает одним из факторов мотивации прекращения террористического акта лицом, которое участвовало в его подготовке, но своевременным предупреждением органов власти или иным способом способствовало предотвращению осуществления террористического акта. В этом случае оно освобождается от уголовной ответственности, если в действиях этого лица не содержится иного состава преступления.

По объективным признакам состава террористический акт близок к диверсии ([ст. 281 УК](#)). Отличаются они друг от друга по направленности действий и целям. Если направленность диверсии - это экономическая безопасность и обороноспособность, то направленность террористического акта - воздействие на принятие решения органами власти или международными организациями. Поскольку объективные признаки террористического акта и диверсии во многом сходны, то при наличии широкого диапазона мотивов и целей не исключена возможность идеальной совокупности указанных преступлений.

Статья 205.1. Содействие террористической деятельности

Комментарий к [статье 205.1](#)

Особенность данного преступления заключается в том, что законодатель, устанавливая ответственность, по существу, за подстрекательские и пособнические действия, учитывает исключительно высокую степень общественной опасности террористической деятельности.

1. **Объект** преступления тот же, что в [ст. 205 УК](#).

Объективная сторона преступления выражается в альтернативном наличии хотя бы одного из признаков деяний, указанных в диспозиции [статьи](#):

склонение, вербовка или иное вовлечение лица в совершение хотя бы одного из преступлений, предусмотренных [статьями 205, 206, 208, 211, 277, 278, 279](#) и [360 УК](#);

вооружение или подготовка лица в целях совершения хотя бы одного из указанных преступлений, а равно финансирование терроризма.

Склонение лица к совершению указанных преступлений означает деятельность подстрекателя по формированию у другого лица умысла на совершение этих преступлений путем уговоров, подкупа, угрозы или другим способом (см. [комментарий к ч. 4 ст. 33 УК](#)). Как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ, такие действия могут быть совершены посредством размещения материалов на различных носителях и распространяться через информационно-телекоммуникационные сети.

Вербовка лица - это процесс целенаправленного, чаще всего психологического воздействия на него с целью добиться согласия на преступное сотрудничество, по существу сделка, в основе которой могут лежать не только финансовые интересы, но и другие (националистические, религиозные, политические и т.п.). Если склонение, как правило, - локальный однонаправленный акт воздействия на лицо с целью побудить его к совершению преступления, фиксированного по месту, времени и даже способу осуществления, то вербовка венчает собой двусторонний процесс преступного сотрудничества, как правило, не одноразового, а многоэпизодного и длительного по времени.

Иное вовлечение лица в совершение преступлений террористического характера представляет собой осуществление деяний, выходящих за рамки склонения или вербовки, но направленных на реализацию террористических планов. Вовлечение означает формирование преступного интереса путем негативного воспитательного воздействия, героизации терроризма как явления, применение шантажа, обмана, злоупотребления доверием и т.п.

Вооружение или подготовка лица в целях совершения указанных преступлений террористического характера, по существу, означает пособничество, т.е. содействие реализации преступления. Речь идет о снабжении террористов оружием, боеприпасами, взрывчатыми веществами и т.п. В качестве физического пособничества в диспозиции [статьи](#) названо вооружение, т.е. предоставление оружия на возмездной или безвозмездной основе (понятие оружия раскрывается в Федеральном [законе](#) от 13 декабря 1996 г. "Об оружии"). Подготовка лица может выражаться в таких пособнических деяниях, как устранение препятствий, разработка плана осуществления террористического акта, предоставление необходимой информации о будущих жертвах (характере, привычках, способах и времени передвижения, местах проживания и т.д.).

Способом пособничества [статья](#) называет также финансирование терроризма, понятие которого раскрывается в [примечании 1 к данной статье](#). Финансированием терроризма признаются предоставление или сбор средств либо оказание финансовых услуг (например, систематические отчисления или разовый взнос в общую кассу, аренда недвижимости и т.п.), с осознанием того, что они предназначены для финансирования организации подготовки или совершения хотя бы одного преступления, предусмотренного [ст. ст. 205, 205.1, 205.2, 206, 208, 211, 277, 278, 279 и 360 УК](#), либо для обеспечения организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации), созданных или создаваемых для совершения преступлений террористического характера (см. [комментарий к названным статьям](#)).

Включение в содержание [примечания](#) понятия пособничества представляется излишним, так как оно дублирует понятие пособничества, закрепленное в [ст. 33 УК РФ](#).

Преступление признается оконченным с момента совершения хотя бы одного из указанных деяний.

2. Субъективная сторона данного преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Целью выступает стремление совершить указанными методами и средствами любое из указанных в перечне преступлений. Мотивы раскрывают те побуждения, которые связаны с особенностями каждого из указанных преступлений.

Субъектом признается любое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Квалифицированным составом признается данное преступление (ч. 2), если оно совершено лицом с использованием своего служебного положения. В основе данного отягчающего обстоятельства лежит использование самых разнообразных особенностей, функций и преимуществ, которые определяются служебным положением (властные и иные полномочия, владение информацией, наличие широкого круга связей и знакомств, доступ к оружию и т.п.).

Статья имеет поощрительную норму (примечание 2), которая предусматривает специальное основание освобождения от уголовной ответственности, если лицо, совершившее данное преступление, своевременным сообщением органам власти или иным образом способствовало предотвращению либо пресечению преступления, которое оно финансировало и (или) совершению которого содействовало, и если в его действиях не содержится иного состава преступления. Активные действия лица могут быть связаны со своевременным сообщением в органы власти, аннулированием акта подстрекательства, вербовки либо иного вовлечения лица в террористическую деятельность путем разубеждения, блокирования развития преступления и иным образом недопущения тяжких последствий; срыва процесса вооружения преступников или подготовки к совершению указанных преступлений.

Статья 205.2. Публичные призывы к осуществлению террористической деятельности или публичное оправдание терроризма

Комментарий к [статье 205.2](#)

Общественная опасность преступления связана с распространением идеологии терроризма как такового, оправдывающей терроризм как метод борьбы с политическими и иными оппонентами. Необходимо учитывать разъяснения Пленума Верховного Суда РФ, данные в [Постановлении](#) от 09.02.2012 N 1 "О некоторых вопросах судебной практики по уголовным делам о преступлениях террористической направленности".

1. **Объектом преступления** является общественная безопасность, а также безопасность институтов общества и государства, поскольку направленность деяний связана с насаждением идеологии терроризма в обществе, а сам терроризм есть практика реализации этой идеологии в деяниях, представляющих опасность для личности, общества и государства.

Объективная сторона характеризуется двумя видами деяний:

публичные призывы к осуществлению террористической деятельности;

публичное оправдание терроризма.

Призывы представляют собой одну из форм влияния на сознание, волю и поведение людей. Их цель - объединить граждан, активизировать их волю в русле прямого осуществления террористической деятельности. При этом призывы нельзя отождествлять с подстрекательством. В отличие от подстрекательства, призывы носят общий характер и не обращены персонально к кому-либо.

Публичность признается в случаях, когда призывы носят открытый, доступный для понимания характер и обращены не к одному, а широкому кругу людей. Признание того, является ли круг граждан широким, носит оценочный характер и решается судом с учетом всех обстоятельств дела: места, времени, обстановки содеянного. Этот вопрос, по разъяснению Пленума Верховного Суда РФ, должен разрешаться судами с учетом всех материалов дела (обращения к группе людей в общественных местах, в сети Интернет, на сайтах, форумах или блогах, путем рассылки электронных сообщений).

Преступление признается оконченным с момента осуществления публичных призывов и не связано с достижением конкретных последствий: достигли они своей цели воздействия на граждан или нет. При этом форма призывов может быть разной: устной, письменной, с использованием технических средств (громкоговорителей, микрофонов и т.п.), если они не выступают атрибутом средств массовой информации.

Публичным оправданием терроризма (см. [примечание к статье](#)) признается публичное заявление о признании идеологии и практики терроризма правильными, нуждающимися в поддержке и подражании.

[Часть 2 ст. 205.2](#) предусматривает квалифицированный состав, т.е. совершение данного преступления с использованием средств массовой информации (периодической печати, радио, телевидения и т.п.), что влечет более строгое наказание.

2. **Субъективная сторона** характеризуется виной в форме прямого умысла, т.е. лицо осознает общественно опасный характер публичных призывов к осуществлению террористической деятельности или публичного оправдания терроризма и желает совершить эти действия. Мотивы могут быть самыми разными: ненависть к институтам власти, побуждения националистического, религиозного, иного экстремистского характера и т.п. Не влияя на квалификацию, они могут учитываться судом при оценке степени общественной опасности содеянного, характеристики личности виновного, а также назначении меры наказания.

Субъектом признается любое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Статья 206. Захват заложника

Комментарий к [статье 206](#)

1. Непосредственным объектом преступления является общественная безопасность, а дополнительным - свобода граждан, поскольку при совершении преступления затрагивается безопасность широкого круга людей, а не только потерпевшего. Дополнительным объектом могут быть также здоровье, жизнь граждан.

2. **Объект** преступления - общественная безопасность. Дополнительный объект - жизнь и здоровье, свобода человека.

3. **Объективная сторона** преступления выражается в следующих действиях: а) захват лица (лиц) в качестве заложника; б) удержание такого лица (лиц).

Захват заложника - это противоправное завладение человеком, сопровождающееся лишением его свободы. Удержание заложника - это противоправное насильственное препятствие выходу заложника на свободу.

4. Преступление признается оконченным с момента фактического лишения свободы человека, взятого или удерживаемого в качестве заложника, независимо от продолжительности.

5. **Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что захватывает или удерживает лицо в качестве заложника, и желает этого.

Обязательный признак субъективной стороны преступления - цель: стремление виновного понудить государство, организацию или гражданина совершить какое-либо действие или воздержаться от совершения какого-либо действия как условия освобождения заложника.

6. **Субъект** преступления - лицо, достигшее 14-летнего возраста.

7. [Часть 2 ст. 206](#) УК предусматривает захват заложника, совершенный: группой лиц по предварительному сговору; с применением насилия, опасного для жизни или здоровья; с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия; в отношении заведомо несовершеннолетнего; в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности; в отношении двух или более лиц; из корыстных побуждений или по найму.

Под применением насилия, опасного для жизни или здоровья, понимается причинение легкого, средней тяжести или тяжкого вреда здоровью заложника.

Применение оружия или предметов, используемых в качестве оружия, означает фактическое

их использование для причинения вреда здоровью человека.

Захват в качестве заложника двух или более лиц, как правило, характеризуется одновременным совершением посягательства на нескольких потерпевших. Однако возможен и последовательный захват нескольких человек, совершаемый с единым умыслом.

Захват заложника из корыстных побуждений или по найму предполагает, что виновный стремится получить материальную выгоду либо избавиться от материальных затрат или виновный захватывает или удерживает заложника за вознаграждение от третьих лиц.

8. [Часть 3 ст. 206 УК](#) предусматривает ответственность за захват заложника, совершенный при особо отягчающих обстоятельствах, т.е. организованной группой или повлекший по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия. Содержание этих признаков аналогично признакам терроризма ([ст. 205 УК](#)).

[Часть 4 данной статьи](#) указывает на особо тяжкое последствие - умышленное причинение заложнику смерти (см. [комментарий к ст. 105 УК](#)). Однако по данному составу необходимо толкование высших судебных инстанций.

9. В [примечании к ст. 206 УК](#) предусмотрен специальный случай деятельного раскаяния, т.е. условия освобождения от уголовной ответственности за захват заложника. Это: а) добровольное освобождение заложника по собственной инициативе либо освобождение его по требованию властей; б) отсутствие в действиях виновного иного состава преступления. Данное преступление отличается от похищения человека ([ст. 126](#)) и незаконного лишения свободы ([ст. 127](#)) по объективным и субъективным признакам.

Статья 207. Заведомо ложное сообщение об акте терроризма

Комментарий к [статье 207](#)

1. Об объекте преступления см. [комментарий к ст. 206 УК](#).

2. **Объективная сторона** преступления характеризуется действием - ложным сообщением сведений о готовящихся взрыве, поджоге или иных действиях, создающих опасность гибели людей, причинения значительного имущественного ущерба либо наступления иных общественно опасных последствий.

Ложное сообщение - это сообщение, не соответствующее действительности. Форма (способ) выражения может быть различной: устно, письменно, путем телефонных звонков.

Преступление признается оконченным с момента, когда сообщаемые ложные сведения о готовящемся акте терроризма стали известны органам власти (их представителям).

3. **Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Лицо осознает, что сообщает ложные сведения об акте терроризма, и желает так поступить. Однако при этом у него отсутствуют те цели, которые присущи терроризму как самостоятельному преступлению, которые указаны в диспозиции [ст. 205 УК](#).

4. **Субъектом** преступления является лицо, достигшее 14-летнего возраста.

Статья 208. Организация незаконного вооруженного формирования или участие в нем

Комментарий к [статье 208](#)

1. **Объект преступления** - общественная безопасность. Для правильной квалификации необходимо учитывать разъяснения Пленума Верховного Суда РФ от [09.02.2012](#) "О некоторых вопросах судебной практики по уголовным делам о преступлениях террористической направленности". Предмет преступления - оружие, т.е. предметы, указанные в [Законе](#) об оружии

1996 г.

2. **Объективная сторона** преступления выражается: 1) в создании вооруженного формирования (объединения), отряда, дружины или иной группы; 2) в руководстве таким формированием; 3) в его финансировании (ч. 1 ст. 208 УК); 4) в участии в вооруженном формировании (ч. 2 ст. 208 УК).

Под вооруженным формированием понимаются не предусмотренные федеральным законом объединение, отряд, дружина или иная группа, созданные для реализации определенных целей (например, для совершения террористических актов, насильственного изменения основ конституционного строя и т.п.).

Обязательными признаками формирования являются его незаконность, т.е. оно не предусмотрено федеральным законодательством, а также его вооруженность, т.е. наличие у членов объединения, отряда, дружины или иной группы огнестрельного или холодного оружия.

Создание незаконного вооруженного формирования выражается в совершении любых действий, результатом которых стало образование такого формирования (подбор участников, подыскание оружия, оборудование мест дислокации и т.п.).

Руководство незаконным вооруженным формированием выражается в действиях по направлению деятельности уже созданного указанного формирования (разработка планов, проведение учений и занятий, организация несения службы и т.д.).

Финансирование означает представление или сбор средств либо оказание иных финансовых услуг, которые предназначены для незаконного вооруженного формирования.

Под участием в незаконном вооруженном формировании понимается вступление в него и выполнение любых действий в соответствии с планами данного формирования (например, принятие присяги, получение формы, несение дежурства, участие в патрулировании, обустройство места дислокации, участие в проводимых учениях и занятиях и т.п.).

3. **Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Лицо осознает, что создает незаконное вооруженное формирование, руководит им или финансирует его либо участвует в нем, и желает совершить эти действия.

4. **Субъект преступления** - лицо, достигшее 16-летнего возраста, являющееся организатором, руководителем или участником незаконного вооруженного формирования.

5. В соответствии с [примечанием к ст. 208 УК](#) лицо, добровольно прекратившее участие в незаконном вооруженном формировании и сдавшее оружие, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления. Добровольность заключается в прекращении участия по собственной воле лица при наличии у него объективной возможности продолжать такое участие.

Статья 209. Бандитизм

Комментарий к [статье 209](#)

1. **Объект преступления** - общественная безопасность, жизнь и здоровье людей, государственная и общественная собственность.

2. **Объективная сторона** бандитизма заключается в следующих действиях: 1) создание устойчивой вооруженной группы (банды); 2) руководство такой группой (бандой); 3) участие в устойчивой вооруженной группе (банде) или в совершаемых ею нападениях (ч. 2 ст. 209 УК).

Признаками банды являются: а) наличие в ней двух или более вменяемых лиц, достигших возраста 16 лет; б) устойчивость; в) вооруженность; г) цель создания - совершение нападений на граждан или организации.

В [Постановлении](#) Пленума Верховного Суда РФ от 17 января 1997 г. "О практике применения судами законодательства об ответственности за бандитизм" разъясняется, что под бандой следует понимать устойчивую организованную вооруженную группу из двух или более лиц, предварительно объединившихся для совершения нападений на граждан либо на организации (в том числе учреждения, предприятия) (Бюллетень Верховного Суда РФ. 1997. N 2. С. 4 - 6). Банда может быть создана и для совершения одного, но требующего тщательной подготовки нападения.

Об устойчивости банды могут свидетельствовать, в частности, такие признаки, как стабильность ее состава и организованных структур, сплоченность ее членов, постоянство форм и методов преступной деятельности.

Вооруженность банды означает наличие у ее участников (хотя бы у одного из ее членов и осведомленности об этом других членов банды) огнестрельного, холодного оружия, различных взрывных устройств, а также газового оружия.

Под созданием банды понимаются любые действия, результатом которых стало возникновение устойчивой вооруженной группы, имеющей цель нападения на граждан или организации.

Руководство бандой означает определение направлений деятельности уже созданной устойчивой вооруженной группы (разработка планов нападений, дача указаний участникам банды, руководство совершением конкретных нападений и т.п.).

Под участием в вооруженной банде следует понимать не только непосредственное участие в совершаемых бандой нападениях, но и выполнение иных действий в интересах банды: финансирование, снабжение оружием, подыскание объектов нападения, обеспечение транспортом и т.д.

Под нападением следует понимать действия, совершаемые с применением любого насилия над потерпевшим, либо создание реальной угрозы его немедленного применения.

3. Состав по конструкции - формальный. Преступление считается оконченным с момента создания банды независимо от того, были ли совершены ею преступные посяательства.

4. **Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что создает банду, осуществляет руководство ею, участвует в банде или совершаемых ею нападениях, и желает этого. Обязательный признак субъективной стороны бандитизма - цель, которая заключается в намерении осуществлять нападения на граждан или организации.

5. **Субъект преступления** - лицо, достигшее 16-летнего возраста, являющееся организатором, руководителем или участником банды. Лица в возрасте от 14 до 16 лет, совершившие различные преступления в составе банды, подлежат ответственности за те преступления, ответственность за которые в соответствии со [ст. 20](#) УК предусмотрена с 14 лет.

6. [Часть 3 ст. 209](#) УК предусматривает повышенную ответственность за бандитизм, совершенный лицом с использованием своего служебного положения, состоящим на службе как в государственных (например, сотрудник органов внутренних дел, военнослужащий), так и в негосударственных организациях или учреждениях (например, сотрудники частных охранных служб, служб безопасности различных финансовых и коммерческих структур и т.п.).

Статья 210. Организация преступного сообщества (преступной организации) или участие в нем (ней)

Комментарий к [статье 210](#)

1. **Объект преступления** - общественная безопасность.

Новое название и новая редакция комментируемой [статьи](#) введены Федеральным [законом](#) от

3 ноября 2009 г. N 245-ФЗ.

Для правильной квалификации действий, ответственность за которые наступает по данной [статье](#), необходимо учитывать разъяснения, данные в [Постановлении](#) Пленума Верховного Суда РФ от 10 июня 2010 г. N 12 "О судебной практике рассмотрения уголовных дел об организации преступного сообщества (преступной организации) или участия в нем (ней)" (Российская газета. 2010. 17 июня).

2. Объективная сторона преступления характеризуется следующими действиями: создание преступного сообщества (преступной организации) в целях совместного совершения одного или нескольких тяжких или особо тяжких преступлений либо руководство таким сообществом (организацией) или входящими в него (нее) структурными подразделениями, а также координация преступных действий, создание устойчивых связей между различными самостоятельно действующими организованными группами, разработка планов и создание условий для совершения преступлений такими группами или раздел сфер преступного влияния и преступных доходов между ними, совершенные лицом с использованием своего влияния на участников организованных групп, а равно участие в собрании организаторов, руководителей (лидеров) или иных представителей организованных групп.

Признаками преступного сообщества (преступной организации) являются: 1) наличие двух или более лиц; наличие организатора или руководителя; 2) наличие внутренней структуры; 3) устойчивость; 4) общая цель - совершение тяжких или особо тяжких преступлений; 5) стабильность состава и согласованность действий.

Учитывая новое судебное толкование, можно констатировать, что преступное сообщество (преступная организация) может осуществлять свою преступную деятельность либо в форме структурированной организованной группы, либо в форме объединения организованных групп, действующих под единым руководством. При этом закон не устанавливает каких-либо правовых различий между понятиями "преступное сообщество" и "преступная организация".

Под структурированной организованной группой следует понимать группу лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких тяжких либо особо тяжких преступлений, состоящую из подразделений (подгрупп, звеньев и т.п.), характеризующихся стабильностью состава и согласованностью своих действий. Структурированной организованной группе, кроме единого руководства, присущи взаимодействие различных ее подразделений в целях реализации общих преступных намерений, распределение между ними функций, наличие возможной специализации в выполнении конкретных действий при совершении преступления и другие формы обеспечения деятельности преступного сообщества (преступной организации).

Под структурным подразделением преступного сообщества (преступной организации) следует понимать функционально и (или) территориально обособленную группу, состоящую из двух или более лиц (включая руководителя этой группы), которая в рамках и в соответствии с целями преступного сообщества (преступной организации) осуществляет преступную деятельность. Такие структурные подразделения, объединенные для решения общих задач преступного сообщества (преступной организации), могут не только совершать отдельные преступления (дачу взятки, подделку документов и т.п.), но и выполнять иные задачи, направленные на обеспечение функционирования преступного сообщества (преступной организации).

Объединение организованных групп предполагает наличие единого руководства и устойчивых связей между самостоятельно действующими организованными группами, совместное планирование и участие в совершении одного или нескольких тяжких или особо тяжких преступлений, совместное выполнение иных действий, связанных с функционированием такого объединения.

3. Состав рассматриваемого преступления усеченный. Как разъяснил Пленум Верховного Суда, уголовная ответственность за создание преступного сообщества (преступной организации) в целях совместного совершения одного или нескольких тяжких или особо тяжких преступлений

наступает с момента фактического образования указанного преступного сообщества (преступной организации), т.е. с момента создания в составе организованной группы структурных подразделений или объединения организованных групп и совершения ими действий, свидетельствующих о готовности преступного сообщества (преступной организации) реализовать свои преступные намерения, независимо от того, совершили ли участники такого сообщества (организации) запланированное тяжкое или особо тяжкое преступление.

Особое внимание законодателя, а также Пленума Верховного Суда РФ обращено на руководство преступным сообществом. Под руководством преступным сообществом (преступной организацией) или входящими в него (нее) структурными подразделениями рекомендовано понимать осуществление организационных и (или) управленческих функций в отношении преступного сообщества (преступной организации), его (ее) структурных подразделений, а также отдельных его (ее) участников как при совершении конкретных преступлений, так и при обеспечении деятельности преступного сообщества (преступной организации). Как разъяснил Пленум, такое руководство может выражаться, в частности, в определении целей, в разработке общих планов деятельности преступного сообщества (преступной организации), в подготовке к совершению конкретных тяжких или особо тяжких преступлений, в совершении иных действий, направленных на достижение целей, поставленных преступным сообществом (преступной организацией) и входящими в его (ее) структуру подразделениями при их создании (например, в распределении ролей между членами сообщества, в организации материально-технического обеспечения, в разработке способов совершения и сокрытия совершенных преступлений, в принятии мер безопасности в отношении членов преступного сообщества, в конспирации и в распределении средств, полученных от преступной деятельности). К функциям руководителя преступного сообщества (преступной организации) следует, по мнению высшей судебной инстанции, также относить принятие решений и дачу соответствующих указаний участникам преступного сообщества (преступной организации) по вопросам, связанным с распределением доходов, полученных от преступной деятельности, с легализацией (отмыванием) денежных средств, добытых преступным путем, с вербовкой новых участников, с внедрением членов преступного сообщества (преступной организации) в государственные, в том числе правоохранительные, органы. Руководство преступным сообществом (преступной организацией) может осуществляться как единолично руководителем преступного сообщества (преступной организации), так и двумя и более лицами, объединившимися для совместного руководства (например, руководителем преступного сообщества (преступной организации), руководителем структурного подразделения, руководителем (лидером) организованной группы).

4. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный сознает, что создает преступное сообщество или преступные объединения, руководит ими либо участвует в них, и желает этого. Обязательный признак субъективной стороны - цель совершения тяжких или особо тяжких преступлений.

5. Субъектом преступления является лицо, достигшее 16-летнего возраста (организатор, руководитель либо участник преступного сообщества).

6. В ч. 3 ст. 210 УК предусмотрена ответственность за создание преступного сообщества (преступной организации), руководство таким сообществом (организацией) или участие в нем, совершенные лицом с использованием своего служебного положения.

В ч. 4 данной статьи ответственность предусмотрена для специального субъекта - лица, занимающего высшее положение в преступной иерархии. Как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ, судам надлежит устанавливать занимаемое этим лицом положение в преступной иерархии, в чем конкретно выразились действия такого лица по созданию или по руководству преступным сообществом (преступной организацией), либо по координации преступных действий, созданию устойчивых связей между различными самостоятельно действующими организованными группами, либо по разделу сфер преступного влияния и преступных доходов, а также другие преступные действия, свидетельствующие о его авторитете и лидерстве в преступном сообществе (преступной организации).

Вместе с тем отдельные положения новой редакции комментируемой **статьи** не в полной

мере отвечают содержанию преступного сообщества как формы соучастия, признаки которого изложены в [ч. 4 ст. 35](#) УК. В частности, в [ст. 210](#) УК ничего не сказано о действиях виновных для получения прямо или косвенно финансовой или иной материальной выгоды. Также в [ст. 35](#) УК не оговорены признаки таких понятий, как "преступная иерархия" и "лицо, занимающее высшее положение в ней". Толкование Пленума Верховного Суда РФ в этой части весьма узкое, не содержит четких разъяснений. Более того, по мнению высшей судебной инстанции, о лидерстве такого лица в преступной иерархии может свидетельствовать и наличие связей с экстремистскими и (или) террористическими организациями или наличие коррупционных связей. Не совсем ясно, что понимается под "наличием связей". По нашему мнению, такая трактовка может привести к объективному вменению. Очень спорными выглядят предложение законодателя и разъяснение Пленума Верховного Суда РФ о привлечении к ответственности лица, принявшего участие в собрании организаторов, руководителей (лидеров) или иных представителей организованных групп, в том случае, если на таком собрании совместно обсуждались вопросы, связанные с планированием или организацией совершения деяний, указанных в диспозиции [ч. 1 ст. 210](#) УК. Наряду с этим [ч. 2 ст. 210](#) УК предусматривает ответственность за участие в преступном сообществе, но участник собрания организаторов, руководителей (лидеров) или иных представителей организованных групп, по мнению законодателя и Пленума Верховного Суда РФ, не является участником преступного сообщества. Разве участие в первом и во втором случаях не имеет признаков тождественности? Такое положение вещей говорит о недостаточности судебного толкования и поспешности в принятии новой редакции [ч. 4 ст. 35](#) и [ст. 210](#) УК.

[Примечание к данной статье](#) содержит специальный случай деятельного раскаяния, однако не совсем понятно, на кого он распространяется. Законодатель ведет речь лишь о тех, кто участвует в преступном сообществе. Распространяется ли этот случай на руководителей, лидеров, авторитетов, лиц, занимающих высшее положение в преступной иерархии, не ясно. По нашему мнению, опираясь на букву закона, к таким лицам положения примечания применять нельзя.

Статья 211. Угон судна воздушного или водного транспорта либо железнодорожного подвижного состава

Комментарий к [статье 211](#)

1. **Объект преступления** - общественная безопасность.

2. **Предметом преступления** является судно воздушного или водного транспорта, а также железнодорожный подвижной состав.

3. **Объективная сторона** преступления выражается в следующих действиях: а) угон указанного судна либо состава или б) захват такого судна или состава в целях угона.

Угон - это противоправное завладение судном или составом и использование их для полета, поездки или в качестве плавающего средства.

Захват - это противоправное завладение судном или составом и установление над ними контроля с целью последующего угона.

4. Преступление имеет формальный состав и признается оконченным с момента угона судна или состава либо с момента завладения им при захвате.

5. **Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что совершает угон или захват судна или состава, и желает этого. Обязательным признаком захвата является цель угона судна или состава.

6. **Субъект преступления** - лицо, достигшее 16-летнего возраста.

7. **Часть 2 ст. 211** УК предусматривает ответственность за угон или захват судна или состава, совершенные: а) группой лиц по предварительному сговору; б) с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия (см. [комментарий к ст. 162](#)

УК); в) с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия.

Содержание признаков, указанных в п. п. "а", "г" ч. 2 ст. 211 УК РФ, совпадает с аналогичными признаками захвата заложника (ст. 206 УК).

Применение насилия, опасного для жизни или здоровья, означает причинение легкого, средней тяжести или тяжкого вреда здоровью потерпевшего. Угроза может выражаться в запугивании убийством, причинением легкого, средней тяжести или тяжкого вреда здоровью.

8. **Часть 3 ст. 211 УК** предусматривает ответственность за угон или захват судна или состава, совершенные организованной группой (ч. 3 ст. 35 УК) либо повлекшие по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия.

Иные тяжкие последствия могут состоять в аварии судна или состава, серьезном нарушении графика полетов, движения поездов и т.п.

Статья 212. Массовые беспорядки

Комментарий к [статье 212](#)

1. Массовые беспорядки представляют собой нарушение общественного порядка, которое совершается большой массой людей (толпой).

2. **Объект преступления** - общественный порядок как специфический компонент общественной безопасности. В качестве дополнительного объекта этого преступления служат жизнь и здоровье людей, собственность, нормальная работа органов власти и управления.

3. **Объективная сторона** преступления выражается в совершении следующих действий: а) организация массовых беспорядков, сопровождавшихся насилием, погромами, поджогами, уничтожением имущества, применением огнестрельного оружия, взрывчатых веществ или взрывных устройств, а также оказанием вооруженного сопротивления представителю власти (ч. 1 ст. 212 УК); б) участие в массовых беспорядках (ч. 2 ст. 212 УК); в) призывы к активному неподчинению законным требованиям представителей власти и к массовым беспорядкам, а равно призывы к насилию над гражданами (ч. 3 ст. 212 УК).

4. Организация массовых беспорядков - это деятельность лица или нескольких лиц, выражающаяся в планировании и подготовке массовых беспорядков или руководстве действиями толпы по совершению деяний, перечисленных в ч. 1 ст. 212 УК.

5. Под участием в массовых беспорядках понимается совершение лицом насильственных действий, погромов и других деяний, перечисленных в ч. 1 ст. 212 УК.

6. Призывы к массовым беспорядкам или участию в них, а равно к насилию над гражданами, выражаются в обращении к участникам массовых беспорядков в любой форме (устно, письменно, с использованием технических средств), в котором выражено стремление побудить их к активному неподчинению законным требованиям представителей власти или к массовым беспорядкам, а также к насилию над гражданами.

7. **Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что организует массовые беспорядки, участвует в них либо призывает к массовым беспорядкам, насилию над гражданами, к активному участию в массовых беспорядках, к насилию над гражданами и желает этого.

8. **Субъект преступления** - лицо, достигшее 16-летнего возраста, являющееся организатором, активным участником массовых беспорядков, либо лицо, подстрекающее к их совершению. Другие лица, находящиеся в толпе, уголовной ответственности не несут, если в их действиях нет признаков другого преступления.

Статья 213. Хулиганство

Комментарий к [статье 213](#)

1. **Объект преступления** - общественный порядок.

Для правильной квалификации хулиганских действий необходимо использовать разъяснения [Постановления](#) Пленума Верховного Суда РФ от 15 ноября 2007 г. "О судебной практике по уголовным делам о хулиганстве и иных преступлениях, совершенных из хулиганских побуждений".

2. **Объективная сторона** преступления выражается в действиях, грубо нарушающих общественный порядок, выражающих явное неуважение к обществу, совершенных либо с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия, либо по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды, либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы. Такая конструкция объективной стороны появилась после соответствующих изменений уголовного закона от 24 июля 2007 г., отражающих противодействие экстремизму. Таким образом, законодатель изменил характер объективной стороны, установив во втором случае сложный для оценки состав мелкого хулиганства, совершаемый по экстремистским мотивам. Еще раз можно сказать о срочной необходимости разъяснений по данной форме деяния.

3. Грубое нарушение общественного порядка означает значительное, существенное причинение вреда общественному порядку (например, длительное нарушение общественного спокойствия, осквернение мест отдыха населения и т.п.).

4. Явное неуважение к обществу означает, что хулиганство совершается публично, открыто, в присутствии людей, являющихся свидетелями, потерпевшими, посетителями общественных мест и т.п.

Об оружии и предметах, используемых в качестве таковых, было сказано ранее (см. [комментарий к ч. 2 ст. 162 УК](#)).

5. **Субъективная сторона** хулиганства характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что грубо нарушает общественный порядок, выражает явное неуважение к обществу, и желает это совершить, применяя указанные в законе орудия и средства.

6. Квалифицированным ([ч. 2 ст. 213 УК](#)) признается хулиганство, совершенное группой лиц по предварительному сговору или организованной группой либо с сопротивлением представителю власти или иному лицу, исполняющему обязанности по охране общественного порядка или пресекающему нарушение общественного порядка.

7. Под сопротивлением представителю власти либо иным указанным лицам понимается активное противодействие осуществлению этими лицами служебного или общественного долга.

8. **Субъектом преступления** по [ч. 1](#) является лицо, достигшее 16-летнего возраста. По [ч. 2 данной статьи](#) ответственность наступает с 14 лет.

Статья 214. Вандализм

Комментарий к [статье 214](#)

1. **Объективная сторона** преступления характеризуется совершением следующих действий: а) осквернение зданий или иных сооружений; б) порча имущества на общественном транспорте или в иных общественных местах.

2. Осквернение означает учинение на зданиях (жилых домах, объектах социально-культурного, производственного или иного назначения) или других сооружениях надписей или рисунков непристойного, циничного содержания, оскорбляющих основы публичной

нравственности и общественного спокойствия.

К надписям и рисункам могут относиться отдельные слова, тексты, стихотворения.

3. Порча имущества на общественном транспорте или в иных общественных местах означает уничтожение или повреждение сидений в метро, автобусах, трамваях, электропоездах и в других средствах общественного транспорта; уничтожение или повреждение кресел в кинотеатрах, сооружений на остановках общественного транспорта.

4. Преступление признается оконченным с момента совершения действий, указанных в диспозиции [ст. 214 УК](#).

5. **Субъективная сторона** преступления предполагает прямой умысел. Виновный осознает, что совершает акт вандализма, и желает его совершить.

6. **Субъект преступления** - лицо, достигшее возраста 14 лет.

7. Ответственность усилена за совершение вандализма группой лиц (как представляется, законодатель в этом собирательном понятии объединяет все формы соучастия, указанные в [ст. 35 УК](#), что не в полной мере способствует дифференциации ответственности) и по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы (см. [комментарий к ст. 63 УК](#)).

Статья 215. Нарушение правил безопасности на объектах атомной энергетики

Комментарий к [статье 215](#)

1. **Объект преступления** - общественная безопасность в сфере размещения, проектирования, строительства и эксплуатации объектов атомной энергетики. Дополнительные объекты - жизнь и здоровье людей, собственность.

2. **Объективная сторона** преступления характеризуется нарушением правил безопасности при размещении, проектировании, строительстве и эксплуатации объектов атомной энергетики.

3. **Субъективная сторона** преступления характеризуется умышленной или неосторожной виной.

4. **Субъект преступления** - как должностное лицо, так и другие работники, деятельность которых связана с соблюдением правил безопасности на объектах атомной энергетики, достигшие возраста 16 лет.

5. В [ч. 2 ст. 215 УК](#) предусмотрена ответственность за то же деяние, повлекшее по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью или смерть человека либо радиоактивное заражение окружающей среды.

6. В [ч. 3 ст. 215 УК](#) установлена ответственность за деяние, предусмотренное [ч. 1 этой статьи](#), повлекшее по неосторожности смерть двух или более лиц.

Статья 215.1. Прекращение или ограничение подачи электрической энергии либо отключение от других источников жизнеобеспечения

Комментарий к [статье 215.1](#)

1. **Объект преступления** - общественная безопасность. Дополнительные объекты - жизнь и здоровье людей, собственность.

2. **Объективная сторона** преступления характеризуется следующими признаками: а) незаконное прекращение или ограничение подачи потребителям электрической энергии либо

отключение их от других источников жизнеобеспечения; б) наступление общественно опасных последствий в виде причинения крупного ущерба, тяжкого вреда здоровью или наступления иных тяжких последствий; в) причинная связь между указанными нарушениями и преступными последствиями.

3. Преступление совершается путем действия и признается оконченным только при наступлении указанных последствий - крупного ущерба (если его сумма согласно [примечанию к ст. 216 УК](#) превышает 500 тыс. рублей).

4. К иным тяжким последствиям относятся, например, причинение тяжкого вреда здоровью нескольких лиц, имущественный вред, значительно превышающий крупный ущерб.

5. **Субъективная сторона** преступления характеризуется двойной формой вины: умысел по отношению к незаконным действиям по прекращению или ограничению подачи электроэнергии либо отключению от других источников жизнеобеспечения и неосторожность по отношению к вредным последствиям.

6. **Субъектом преступления** является должностное лицо (см. [примечание к ст. 285 УК](#)) или лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации (см. [примечание к ст. 201 УК](#)).

7. Квалифицированный состав преступления в [ч. 2 ст. 215.1 УК](#) предполагает ответственность за те же деяния, повлекшие по неосторожности смерть человека.

Статья 215.2. Приведение в негодность объектов жизнеобеспечения

Комментарий к [статье 215.2](#)

1. **Объект преступления** - общественная безопасность в сфере функционирования объектов энергетики, электросвязи, жилищного и коммунального хозяйства, а также иных объектов жизнеобеспечения.

2. **Объективная сторона** выражается в действиях, которые состоят в разрушении, повреждении или приведении иным способом в негодное для эксплуатации состояние объектов энергетики, электросвязи, жилищного или коммунального хозяйства или других объектов жизнеобеспечения.

3. По смыслу данной [статьи](#) преступление признается оконченным, как правило, при условии причинения значительного материального ущерба. Однако возможно, что приведение в негодное состояние объектов жизнеобеспечения населения будет осуществлено и без значительного их повреждения (например, при условии изъятия важной детали, механизма).

4. Повреждение может быть выражено в нарушении определенных функций объекта, уничтожении каких-либо его частей.

5. Под "другими объектами жизнеобеспечения" понимаются такие, отсутствие (повреждение) которых ставит под угрозу жизнь и здоровье населения региона. Поэтому сюда не могут включаться мосты, путепроводы, тоннели, вертолетные площадки и другие сооружения, находящиеся за пределами населенного пункта.

6. Негодное для эксплуатации состояние перечисленных объектов жизнеобеспечения означает невозможность их использования по целевому назначению.

7. К иным способам можно отнести демонтаж, отключение систем управления объекта жизнеобеспечения, что приводит его в негодность.

8. **Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в форме умысла. Виновный осознает, что приводит объект жизнеобеспечения в негодное состояние, и желает этого либо сознательно допускает такие последствия.

9. Корыстные побуждения означают стремление виновного завладеть имуществом (оборудованием, приборами, деталями) или иным образом получить выгоду имущественного характера.

10. Хулиганские побуждения выражают желание виновного показать явное неуважение к обществу и общепринятым нормам морали, пренебрежительное отношение к людям.

11. **Субъект преступления** - лицо, достигшее 16-летнего возраста.

12. В [ч. 2 ст. 215.2](#) УК предусмотрена ответственность за те же деяния, совершенные группой лиц по предварительному сговору либо лицом с использованием своего служебного положения, в [ч. 3 этой статьи](#) - за те же деяния, повлекшие по неосторожности смерть человека.

Статья 215.3. Приведение в негодность нефтепроводов, нефтепродуктопроводов и газопроводов

Комментарий к [статье 215.3](#)

1. **Объект преступления** - общественная безопасность в сфере функционирования объектов нефтепроводов, нефтепродуктопроводов и газопроводов.

2. **Объективная сторона** выражается в действиях, которые состоят в разрушении, повреждении или приведении иным способом в негодное для эксплуатации состояние нефтепроводов, нефтепродуктопроводов, газопроводов, а также технологически связанных с ними объектов.

3. Уголовная ответственность за указанные действия возможна, если они повлекли или могли повлечь нарушение нормальной работы названных объектов и были совершены из корыстных или хулиганских побуждений.

4. **Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в форме умысла. Об этом свидетельствует то обстоятельство, что указанные действия совершаются из корыстных или хулиганских побуждений.

5. Корыстные побуждения означают стремление виновного завладеть имуществом (нефтью, газом, средствами связи и т.п.) или иным образом получить выгоду имущественного характера.

6. Хулиганские побуждения выражают желание виновного показать указанными действиями явное неуважение к обществу и общественным нормам морали, пренебрежительное отношение к людям.

7. **Субъект преступления** - лицо, достигшее 16-летнего возраста.

8. В [ч. 2 ст. 215.3](#) предусмотрена ответственность за те же деяния, совершенные группой лиц по предварительному сговору (см. [комментарий к ст. 35](#) УК), или в отношении магистральных трубопроводов, в [ч. 3 этой статьи](#) - за те же деяния, повлекшие по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия.

9. Под иными тяжкими последствиями следует понимать причинение существенного материального ущерба объектам, указанным в данной [статье](#), приведение их в полную негодность, заражение окружающей среды, причинение тяжкого вреда здоровью населения и т.п.

Статья 216. Нарушение правил безопасности при ведении горных, строительных или иных работ

Комментарий к [статье 216](#)

1. **Объект преступления** - общественная безопасность в сфере ведения горных, строительных и иных работ.

Горные работы - это комплекс работ, связанных с выемкой горных пород, проходкой, проведением и поддержанием горных выработок.

Производство строительных работ - это ведение работ по сооружению и реконструкции различных зданий и иных объектов.

К иным работам могут относиться, в частности, взрывные работы, которые не связаны с производством работ на взрывоопасных объектах или во взрывоопасных цехах.

2. **Объективная сторона** преступления характеризуется следующими признаками: а) нарушением правил безопасности при ведении горных, строительных или иных работ; б) причинением тяжкого вреда здоровью человека либо крупного ущерба; в) причинной связью между указанными нарушениями и вредными последствиями.

3. **Статья 216** УК имеет бланкетную диспозицию, поэтому для установления признаков преступного деяния необходимо обратиться к специальным правилам безопасности ведения горных, строительных или иных работ. Так, нарушение правил при ведении горных работ может состоять в неправильном креплении в лавах, необеспечении забоев необходимой вентиляцией, неограждении мест провалов выработки; при ведении строительных работ - в несоблюдении правил взрывных работ, необеспечении места производства строительных работ средствами защиты, нарушении правил эксплуатации строительных механизмов и т.п.

4. Данное преступление имеет материальный состав, т.е. оно признается оконченным с момента наступления последствий в виде причинения тяжкого вреда здоровью человека либо крупного ущерба, сумма которого превышает 500 тыс. рублей.

5. **Субъективная сторона** преступления характеризуется неосторожной виной (в виде как легкомыслия, так и небрежности).

6. **Субъект преступления** специальный - лицо, достигшее возраста 16 лет и обязанное соблюдать правила безопасности.

7. В **ч. 2 ст. 216** УК предусмотрена ответственность за то же деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека, а в **ч. 3 этой статьи** - за то же деяние, повлекшее по неосторожности смерть двух и более лиц.

Статья 217. Нарушение правил безопасности на взрывоопасных объектах

Комментарий к **статье 217**

1. **Объект преступления** - безопасная работа взрывоопасных объектов. Взрывоопасные объекты - это предприятия, цеха и установки, в которых в процессе технологического производства могут образоваться взрывоопасные смеси и соединения (например, горючих газов или паров с воздухом, кислородом). К ним относятся предприятия, использующие взрывоопасные вещества (например, аммиак, ацетон, бензин, метан, спирт) или производящие взрывчатые вещества (например, порох, боеприпасы).

2. **Объективную сторону** преступления образуют следующие признаки: а) нарушение правил безопасности на взрывоопасных объектах или во взрывоопасных цехах; б) наступление общественно опасных последствий в виде реальной угрозы смерти человека или фактического причинения крупного ущерба; в) причинная связь между указанными нарушениями и вредными последствиями.

3. Нарушение правил безопасности на взрывоопасных объектах или во взрывоопасных цехах может выразиться в нарушении производственно-технической дисциплины или правил безопасности, установленных специальными правилами.

4. Состав преступления - формально-материальный. Преступление считается оконченным с момента возникновения реальной опасности смерти человека (деликт создания опасности) или

фактического причинения крупного ущерба (т.е. такого, сумма которого превышает 500 тысяч рублей).

5. **Субъективная сторона** преступления характеризуется умышленной или неосторожной формой вины.

6. **Субъект преступления** - лицо, достигшее 16-летнего возраста (должностное и не являющееся таковым), являющееся работником взрывоопасного объекта, обязанное соблюдать правила безопасности.

7. По [ч. 2 ст. 217](#) УК наступает ответственность за то же деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека, а по [ч. 3 этой статьи](#) - за то же деяние, повлекшее по неосторожности смерть двух или более лиц.

Статья 217.1. Нарушение требований обеспечения безопасности и антитеррористической защищенности объектов топливно-энергетического комплекса

Комментарий к [статье 217.1](#)

1. **Непосредственный объект** преступления - общественные отношения, обеспечивающие безопасность и антитеррористическую защищенность объектов топливно-энергетического комплекса.

Под безопасностью объектов топливно-энергетического комплекса понимается состояние защищенности объектов топливно-энергетического комплекса от актов незаконного вмешательства. Под антитеррористической защищенностью таких объектов - состояние защищенности здания, строения, сооружения или иного объекта топливно-энергетического комплекса, препятствующее совершению на нем террористического акта.

Предметом преступления выступают объекты топливно-энергетического комплекса. К числу таковых в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2011 N 256-ФЗ "О безопасности объектов топливно-энергетического комплекса" относятся объекты электроэнергетики, нефтедобывающей, нефтеперерабатывающей, нефтехимической, газовой, угольной, сланцевой и торфяной промышленности, а также объекты нефтепродуктообеспечения, теплоснабжения и газоснабжения ([ст. 2](#)). Не являются предметом данного преступления объекты атомной энергетики, посягательство на защищенность которых квалифицируется по [ст. 215](#) УК.

В соответствии с указанным [Законом](#) с учетом степени потенциальной опасности совершения акта незаконного вмешательства и его возможных последствий предусмотрены три категории объектов топливно-энергетического комплекса: 1) объекты высокой категории опасности (на которых в результате совершения акта незаконного вмешательства возникает чрезвычайная ситуация межрегионального или федерального характера); 2) объекты средней категории опасности (на которых в результате совершения акта незаконного вмешательства возникает чрезвычайная ситуация межмуниципального или регионального характера); 3) объекты низкой категории опасности (на которых в результате совершения акта незаконного вмешательства возникает чрезвычайная ситуация муниципального характера). Перечень объектов, подлежащих категорированию, рассматривается на заседании антитеррористической комиссии в субъекте РФ и утверждается высшим должностным лицом субъекта РФ. Категория опасности объекта присваивается комиссией, действующей в соответствии с [Постановлением](#) Правительства РФ от 05.05.2012 N 459 "Об утверждении Положения об исходных данных для проведения категорирования объекта топливно-энергетического комплекса, порядке его проведения и критериях категорирования". Министерство энергетики РФ ведет реестр объектов топливно-энергетического комплекса.

2. **Объективная сторона** преступления характеризуется тремя обязательными признаками: общественно опасным деянием (действием или бездействием) в виде нарушения требований обеспечения безопасности и антитеррористической защищенности объектов топливно-энергетического комплекса; общественно опасным последствием в виде тяжкого вреда здоровью

человека или крупного ущерба; а также причинной связью между указанными деянием и последствием.

Безопасность и антитеррористическая защищенность объектов топливно-энергетического комплекса обеспечиваются комплексом технических и организационных мер, связанных с созданием и функционированием систем инженерно-технической, физической защиты, пожарной безопасности, а также защиты информации и информационно-телекоммуникационных сетей. В отношении объектов, отнесенных к объектам высокой категории опасности, установлен запрет на передачу в аренду или иное пользование зданий, строений, сооружений, их частей, входящих в состав объектов топливно-энергетического комплекса, а также земельных участков, на которых размещены эти объекты, для целей, не связанных с производственной деятельностью, без согласования с уполномоченным федеральным органом исполнительной власти. Требования к обеспечению безопасности и антитеррористической защищенности объектов топливно-энергетического комплекса в зависимости от установленной категории опасности объектов определяются Правительством РФ. [Перечень](#) работ, непосредственно связанных с обеспечением безопасности объектов топливно-энергетического комплекса, установлен Приказом Минэнерго РФ от 13.12.2011 N 587.

Нарушение требований обеспечения безопасности и антитеррористической защищенности объектов топливно-энергетического комплекса может иметь место как в процессе эксплуатации объектов топливно-энергетического комплекса, так и на стадиях их проектирования и строительства.

О понятии тяжкого вреда здоровью человека см. [комментарий к ст. 111 УК](#). Крупным ущербом признается ущерб, сумма которого превышает один миллион рублей (см. [примечание статьи](#)).

Состав преступления - материальный. При отсутствии предусмотренных [комментариумом](#) последствий нарушение требований обеспечения безопасности и антитеррористической защищенности объектов топливно-энергетического комплекса образует состав административного правонарушения, предусмотренного [ст. 20.30 КоАП РФ](#).

3. **Субъективная сторона** преступления характеризуется неосторожной формой вины в виде легкомыслия или небрежности.

4. **Субъект** преступления - специальный. Уголовной ответственности по [комментариумом](#) [статье](#) подлежат физические вменяемые лица, достигшие 16 лет, являющиеся владельцами или руководителями объектов топливно-энергетического комплекса, а также другие лица, на которых в силу их служебного положения или по специальному распоряжению возложена обязанность исполнения требований по обеспечению безопасности и антитеррористической защищенности объектов топливно-энергетического комплекса.

5. Нарушение требований обеспечения безопасности и антитеррористической защищенности объектов топливно-энергетического комплекса, повлекшее по неосторожности смерть одного человека либо двух или более лиц, образует соответственно квалифицированный или особо квалифицированный составы преступления, предусмотренные в [частях 2 и 3 комментариумом](#) [статьи](#).

Статья 218. Нарушение правил учета, хранения, перевозки и использования взрывчатых, легковоспламеняющихся веществ и пиротехнических изделий

Комментарий к [статье 218](#)

1. **Объект** преступления - безопасность обращения с взрывчатыми, легковоспламеняющимися веществами и пиротехническими изделиями. Дополнительным объектом являются жизнь и здоровье человека. Диспозиция носит ярко выраженный бланкетный характер и требует изучения соответствующих нормативных актов, определяющих правила учета, хранения, перевозки, использования и пересылки взрывчатых, легковоспламеняющихся веществ и

пиротехнических изделий.

2. К **предмету преступления** относятся: взрывчатые вещества (это соединения и смеси, способные к быстрому самораспространяющемуся химическому превращению, - порох, тротил, динамит и т.п.); легковоспламеняющиеся вещества (это горючие, не являющиеся взрывчатыми, но способные к возгоранию под воздействием огня и других внешних факторов вещества, например бензин, спирт, керосин, селитра); пиротехнические изделия - осветительные, зажигательные либо дымовые устройства, предназначенные для иллюминаций, подачи сигналов, использования в военном деле. Для правильной квалификации подобных деяний необходимо учесть разъяснения Пленума Верховного Суда РФ от 05.06.2002 N 14, данные в [Постановлении](#) "О судебной практике по делам о нарушении правил пожарной безопасности, уничтожения или повреждения имущества путем поджога либо в результате неосторожного обращения с огнем".

3. **Объективную сторону** преступления образуют следующие признаки: а) нарушение правил обращения с взрывчатыми, легковоспламеняющимися веществами и пиротехническими изделиями; б) причинение тяжкого вреда здоровью или смерти человеку; в) причинная связь между нарушением соответствующих правил и наступлением вредных последствий.

4. Преступление имеет материальный состав и признается оконченным с момента наступления вышеуказанных последствий.

5. **Субъективная сторона** преступления - вина в форме неосторожности (в виде как легкомыслия, так и небрежности).

6. **Субъект преступления** - лицо, достигшее 16-летнего возраста. Это может быть должностное лицо или работник соответствующего предприятия, учреждения или организации, а также иное достигшее 16-летнего возраста лицо, обязанное соблюдать соответствующие правила.

Статья 219. Нарушение требований пожарной безопасности

Комментарий к [статье 219](#)

1. **Объект преступления** - пожарная безопасность, т.е. состояние защищенности личности, имущества от пожаров. При квалификации таких преступлений следует учитывать [Постановление](#) Правительства РФ от 25.04.2012 N 390 "О противопожарном режиме" (вместе с Правилами противопожарного режима в РФ).

2. **Объективная сторона** преступления характеризуется следующими признаками: а) нарушение правил противопожарного режима; б) причинение тяжкого вреда здоровью человека; в) причинная связь между нарушением и вредными последствиями.

3. Правила противопожарного режима - это комплекс определенных нормативными актами (в том числе и ведомственными) положений, устанавливающих порядок соблюдения требований, норм и стандартов, направленных на предотвращение пожаров. Важное значение имеет [Постановление](#) Пленума Верховного Суда РФ от 05.06.2002 (см. [комментарий к ст. 218 УК](#)).

4. Преступление имеет материальный состав. Поэтому оно признается оконченным с момента причинения тяжкого вреда здоровью хотя бы одному человеку.

5. **Субъективная сторона** преступления - вина в форме умысла или неосторожности.

6. **Субъект преступления** специальный - лицо, достигшее 16-летнего возраста, на которое возложена обязанность по соблюдению правил пожарной безопасности (специально уполномоченные на предприятиях и в организациях лица, а также домовладельцы).

7. [Часть 2 ст. 219 УК](#) предусматривает ответственность за то же деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека, а [ч. 3 этой статьи](#) - за то же деяние, повлекшее по неосторожности смерть двух или более лиц.

Статья 220. Незаконное обращение с ядерными материалами или радиоактивными веществами

Комментарий к [статье 220](#)

1. **Объект преступления** - безопасность оборота ядерных материалов или радиоактивных веществ.

2. **Предметом преступления** являются радиоактивные материалы, т.е. радиационные источники, ядерные материалы, радиоактивные вещества и радиоактивные отходы.

В соответствии с Федеральным [законом](#) "Об использовании атомной энергии" 1995 г. (в ред. от 25.06.2012) радиационные источники - это не относящиеся к ядерным установкам комплексы, установки, аппараты, оборудование и изделия, в которых содержатся радиоактивные вещества или генерируется ионизирующее излучение.

Ядерные материалы - материалы, содержащие или способные воспроизвести делящиеся (расщепляющиеся) ядерные вещества.

Радиоактивные вещества - не относящиеся к ядерным материалам вещества, испускающие излучение; радиоактивные отходы - ядерные материалы и радиоактивные вещества, дальнейшее использование которых не предусматривается.

3. **Объективная сторона** преступления характеризуется совершением следующих действий: незаконное приобретение, хранение, использование, передача или разрушение ядерных материалов или радиоактивных веществ, т.е. совершение указанных действий с нарушением установленного порядка.

4. Приобретение - это завладение ядерными материалами или радиоактивными веществами любым способом, кроме хищения и вымогательства, образующих состав самостоятельного преступления, предусмотренного [ст. 221](#) УК.

5. Хранение - это удержание ядерных материалов или радиоактивных веществ при себе, в помещениях и тайниках. Их использование означает применение в быту, для хозяйственных нужд. При использовании в качестве средства совершения преступления деяние квалифицируется самостоятельно (например, по [ст. 105](#) УК).

6. Передача - это отчуждение радиоактивных материалов различными способами (продажа, дарение, обмен). Разрушение выражается в видоизменении, уничтожении или расщеплении радиоактивных материалов.

7. Преступление имеет формальный состав и признается оконченным с момента совершения любого из перечисленных действий.

8. **Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что незаконно обращается с радиоактивными материалами, и желает так поступить.

9. **Субъект преступления** - лицо, достигшее 16-летнего возраста.

10. [Часть 2 ст. 220](#) УК предусматривает ответственность за те же деяния, повлекшие по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия (например, причинение тяжкого вреда здоровью нескольких лиц, массовое поражение людей и животных, радиоактивное заражение местности).

11. По [ч. 3 ст. 220](#) УК ответственность наступает за те же деяния, повлекшие по неосторожности смерть двух или более лиц. В квалифицированном и особо квалифицированном составах виновный действует с двойной формой вины (умысел по отношению к действиям и неосторожность по отношению к последствиям).

Статья 221. Хищение либо вымогательство ядерных материалов или радиоактивных веществ

Комментарий к [статье 221](#)

1. **Объект преступления** - безопасность оборота ядерных материалов или радиоактивных веществ. Дополнительным объектом выступают отношения собственности, а при квалифицированных видах этого преступления - здоровье человека.

2. **Предмет преступления** - ядерные материалы или радиоактивные вещества (см. [комментарий к ст. 220 УК](#)).

3. **Объективная сторона** преступления состоит в хищении либо вымогательстве указанных предметов. Понятие хищения дано в [примечании к ст. 158 УК РФ](#). Вымогательство радиоактивных материалов означает требование передачи их под угрозой применения насилия либо уничтожения или повреждения чужого имущества, а равно под угрозой распространения сведений, позорящих потерпевшего или его близких, либо иных сведений, которые могут причинить существенный вред правам или законным интересам потерпевшего или его близких.

4. Хищение радиоактивных материалов признается оконченным с момента завладения ими независимо от способа, а вымогательство - с момента предъявления требования о незаконной передаче радиоактивных материалов.

5. **Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в форме прямого умысла и корыстной целью. Виновный осознает, что противоправно похищает или вымогает радиоактивные вещества, и желает этого с целью незаконного обогащения.

6. **Субъект преступления** - лицо, достигшее 16-летнего возраста.

7. [Часть 2 ст. 221 УК](#) предусматривает ответственность за хищение либо вымогательство ядерных материалов или радиоактивных веществ, совершенные группой лиц по предварительному сговору; лицом с использованием своего служебного положения (т.е. не только должностным, но и иным состоящим на службе в государственной или негосударственной организации лицом); с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья человека, либо с угрозой применения такого насилия (причинение побоев либо легкого вреда здоровью).

8. По [ч. 3 ст. 221 УК](#) наступает ответственность за хищение или вымогательство радиоактивных материалов, совершенные организованной группой, а также с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия. Указанные квалифицирующие признаки ранее подробно анализировались применительно к посягательствам на собственность ([ст. ст. 158 - 162 УК](#)).

Статья 222. Незаконные приобретение, передача, сбыт, хранение, перевозка или ношение оружия, его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств

Комментарий к [статье 222](#)

1. Оборот оружия на территории России регулируется Федеральным [законом "Об оружии"](#) 1996 г. (в ред. от 10.07.2012). Кроме того, целый ряд важных положений применительно к квалификации преступления, предусмотренного [ст. 222 УК](#), содержатся в [Постановлении](#) Пленума Верховного Суда РФ от 12 марта 2002 г. N 5 "О судебной практике по делам о хищении, вымогательстве и незаконном обороте оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств" (ред. от 06.02.2007) (см.: Бюллетень Верховного Суда РФ. 2002. N 5).

2. **Объект преступления**, ответственность за которое предусмотрена [ч. 1 ст. 228 УК](#), - общественная безопасность в сфере оборота огнестрельного (из числа предметов данного преступления исключены: гражданское огнестрельное гладкоствольное длинноствольное оружие, его основные части и патроны к нему, огнестрельное оружие ограниченного поражения, его основные части и патроны к нему, холодное и газовое оружие) оружия, его основных частей,

боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств. Указанный перечень отражает предметы данного преступления.

3. В соответствии с Федеральным [законом](#) "Об оружии" огнестрельное оружие - это оружие, предназначенное для механического поражения цели на расстоянии снарядом, получающим направленное движение за счет энергии порохового или иного заряда (винтовки, карабины, автоматы, пистолеты, револьверы, охотничье с нарезным стволом, обрезы из охотничьих ружей). Оружие может быть как заводского производства, так и самодельным. Боевые припасы - это устройства или предметы (снаряды, патроны, гранаты, мины), предназначенные для выстрела из оружия соответствующего вида. Взрывчатыми признаются химические вещества и их смеси, способные к взрыву без доступа кислорода (порох, динамит, тротил, пластиды, твердое ракетное топливо). Взрывные устройства - это устройства, снаряженные взрывчатым веществом, предназначенные для подрыва различных объектов.

4. **Объективная сторона** преступления характеризуется совершением хотя бы одного из следующих незаконных действий: приобретение, передача, сбыт, хранение, перевозка или ношение огнестрельного оружия, его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств. Под приобретением указанных предметов понимается получение их в постоянное или временное владение любым способом (покупка, обмен, получение в дар или в уплату долга). Передача - это безвозмездное отчуждение огнестрельного оружия, его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств другим лицам. Под сбытом понимается возмездная передача указанных предметов другим лицам. Хранением огнестрельного оружия, его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств признается фактическое обладание ими независимо от конкретного местонахождения (в жилище, тайнике). Под перевозкой понимаются действия по перемещению данных предметов любым транспортным средством. Ношение указанных предметов имеет место в случаях, когда виновный тайно или открыто держит их при себе (в одежде, кобуре, сумке). Обязательный признак рассматриваемого преступления - незаконность оборота огнестрельного оружия, его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств, т.е. совершение указанных в [ч. 1 ст. 222 УК](#) действий в нарушение разрешительно-лицензионного порядка оборота оружия согласно требованиям Федерального [закона](#) "Об оружии".

5. Состав преступления является формальным, оно признается оконченным с момента совершения любого из вышеназванных действий.

6. **Субъективная сторона** характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает опасность и противоправность своих действий и желает их совершить.

7. **Субъект преступления** - лицо, достигшее 16-летнего возраста.

8. По [ч. 2 ст. 222 УК](#) наступает ответственность за те же деяния, совершенные группой лиц по предварительному сговору, а по [ч. 3 ст. 222 УК](#) - за те же деяния, совершенные организованной группой (см. [комментарий к ст. 35 УК](#)).

9. В [ч. 4 ст. 222 УК](#) установлена ответственность за незаконный сбыт гражданского огнестрельного гладкоствольного длинноствольного оружия, огнестрельного оружия ограниченного поражения, газового и холодного оружия, в том числе метательного. Газовое оружие - это оружие, предназначенное для временного поражения живой цели путем применения слезоточивых и раздражающих веществ. Холодное оружие - это оружие, предназначенное для поражения цели с помощью мускульной силы человека либо механического устройства. Холодное метательное оружие - это оружие, предназначенное для поражения цели на расстоянии снарядом, получающим направленное движение с помощью мускульной силы человека либо механического устройства. Сбыт названных видов оружия признается незаконным, если он осуществлен в нарушение установленного порядка. При этом аэрозольные устройства не являются предметом преступления по [ч. 4 ст. 222 УК](#), так как могут быть приобретены без получения лицензии. Их ношение также не запрещено уголовным законом.

10. В соответствии с [примечанием к ст. 222 УК](#) освобождается от уголовной ответственности

лицо, добровольно сдавшее огнестрельное оружие, боеприпасы, взрывчатые вещества и взрывные устройства, а также холодное и газовое оружие, если в его действиях не содержится иной состав преступления. Не может признаваться добровольной сдачей этих предметов их изъятие при задержании лица, а также при производстве следственных действий по их обнаружению и изъятию.

Статья 223. Незаконное изготовление оружия

Комментарий к [статье 223](#)

1. **Объект преступления** - общественная безопасность в сфере оборота оружия, комплектующих деталей к нему, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств (предметов данного преступления). Из числа предметов преступления исключено огнестрельное оружие ограниченного поражения.

2. **Объективная сторона** преступления характеризуется следующими действиями: а) незаконное изготовление огнестрельного оружия, комплектующих деталей к нему; б) незаконный ремонт указанных предметов; в) незаконное изготовление боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств. Под изготовлением названных предметов понимаются их производство, а также их переделка, в результате которой они приобрели свойства огнестрельного оружия, комплектующих деталей к нему, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств. Ремонт оружия и комплектующих деталей к нему означает восстановление их поражающих свойств.

3. Указанные в [ч. 1 ст. 223](#) УК действия влекут уголовную ответственность при условии, если они совершены незаконно. В соответствии с Федеральным [законом "Об оружии"](#) производство оружия (изготовление оружия, боеприпасов, а также их ремонт) осуществляется только на государственных предприятиях, имеющих соответствующую лицензию. Поэтому незаконными являются изготовление или ремонт огнестрельного оружия и комплектующих деталей к нему, а также изготовление боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств на негосударственных предприятиях либо на государственных, не имеющих лицензии на производство оружия.

4. Преступление признается оконченным с начала совершения действий в виде изготовления или ремонта указанных в [ч. 1 ст. 223](#) УК предметов.

5. **Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что незаконно изготавливает или ремонтирует указанные в [ст. 223](#) УК предметы, и желает так поступить.

6. **Субъект преступления** - лицо вменяемое, достигшее 16-летнего возраста.

7. [Часть 2 ст. 223](#) УК предусматривает ответственность за те же деяния, совершенные группой лиц по предварительному сговору, а [ч. 3 данной статьи](#) - организованной группой (см. [комментарий к ст. 35](#) УК).

8. В соответствии с [ч. 4 ст. 223](#) УК преступным и наказуемым признается незаконное изготовление, переделка или ремонт огнестрельного оружия ограниченного поражения, газового оружия, холодного оружия, в том числе метательного оружия (их характеристика изложена выше, при анализе [ч. 4 ст. 222](#) УК).

9. В [примечании](#) закреплена поощрительная норма, согласно которой лицо, добровольно сдавшее перечисленные в [ст. 223](#) УК предметы преступления, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления.

Статья 224. Небрежное хранение огнестрельного оружия

Комментарий к [статье 224](#)

1. **Объективная сторона** преступления характеризуется следующими признаками: а) действием (бездействием), выразившимся в небрежном хранении огнестрельного оружия, что создало условия для использования другим лицом; б) наступившими в результате этого тяжкими последствиями; в) причинной связью между указанным действием (бездействием) и наступившими вредными последствиями.

2. Нарушение правил хранения огнестрельного оружия состоит в несоблюдении лицом специально установленных и известных ему либо общепринятых правил его хранения (например, оставление огнестрельного оружия в месте, доступном для других лиц, передача его лицу, не имеющему навыков обращения с ним). При этом лицо должно владеть огнестрельным оружием на законном основании.

3. Обязательный признак преступления - создание в результате небрежного хранения оружия условий для его использования другими лицами, если это повлекло тяжкие последствия, например, смерть человека или причинение тяжкого вреда здоровью (умышленного или по неосторожности, вследствие несчастного случая), совершение с помощью оружия преступления.

4. **Субъективная сторона** преступления характеризуется неосторожной виной в виде легкомыслия или небрежности. По нашему мнению, небрежность в контексте данной [статьи](#) отражает в целом неосторожное отношение виновного к наступлению тяжких последствий.

5. **Субъект преступления** - собственник или законный владелец оружия, достигшие 16-летнего возраста. Лицо, небрежно хранившее огнестрельное оружие, которое находится у него незаконно, если это повлекло тяжкие последствия, несет ответственность по [ч. 1 ст. 222 УК](#).

Статья 225. Ненадлежащее исполнение обязанностей по охране оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств

Комментарий к [статье 225](#)

1. **Объект преступления** - общественная безопасность в сфере оборота огнестрельного оружия, боеприпасов, взрывчатых и взрывных устройств.

Перечисленные предметы являются предметом данного преступления.

2. **Объективная сторона** преступления характеризуется следующими признаками: а) ненадлежащим исполнением своих обязанностей лицом, которому была поручена охрана огнестрельного оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств; б) наступившими преступными последствиями в виде хищения или уничтожения этих предметов преступления либо наступления иных тяжких последствий; в) причинной связью между указанным действием (бездействием) и наступившими последствиями. Ненадлежащее исполнение обязанностей по охране указанных предметов состоит в отступлении лица от тех правил, которые оно было обязано выполнить по характеру порученной ему работы с целью обеспечения сохранности огнестрельного оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств. Обязанности по охране этих предметов устанавливаются в нормативных правовых актах государственных военизированных организаций (инструкциях, правилах, наставлениях, уставах Минобороны России, МВД России, ФСО России и др.). Общественно опасные последствия данного преступления выражаются в хищении или уничтожении огнестрельного оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств либо в наступлении иных тяжких последствий. При этом участие лица, которому вверены перечисленные предметы, в их хищении образует состав преступления, предусмотренного [ст. 226 УК](#).

3. Уничтожение огнестрельного оружия и других предметов - это приведение их в полную негодность (например, в результате пожара). Понятие "иные тяжкие последствия" аналогично признаку преступления, содержащемуся в [ст. 224 УК](#).

4. **Субъективная сторона** преступления характеризуется неосторожной виной в виде легкомыслия или небрежности.

5. **Субъект преступления** - лицо, достигшее 16-летнего возраста, выполняющее обязанности по охране огнестрельного оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств.

6. **Часть 2 ст. 225 УК** предусматривает ответственность за ненадлежащее исполнение обязанностей по охране ядерного, химического или других видов оружия массового поражения либо материалов или оборудования, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, если это повлекло тяжкие последствия либо создало угрозу их наступления. Следовательно, по **ч. 2 ст. 225 УК** преступление признается оконченным как в случае наступления тяжких последствий, так и при создании реальной угрозы их наступления (деликт создания опасности).

Статья 226. Хищение либо вымогательство оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств

Комментарий к [статье 226](#)

1. **Объект преступления** - общественная безопасность в сфере оборота оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств.

2. **Объективную сторону** преступления образует хищение либо вымогательство указанных предметов.

3. Понятие хищения или вымогательства огнестрельного оружия, комплектующих деталей к нему, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств полностью совпадает с аналогичным понятием в составе преступления, предусмотренного **ст. 221 УК**.

4. Как отмечено в [Постановлении](#) Пленума Верховного Суда РФ от 12 марта 2002 г. N 5 "О судебной практике по делам о хищении, вымогательстве и незаконном обороте оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств", уголовная ответственность за хищение указанных предметов наступает в случае их хищения как из государственных или иных предприятий или организаций, так и у отдельных граждан, владеющих ими правомерно либо незаконно.

5. Хищение огнестрельного оружия, комплектующих деталей к нему, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств признается оконченным с момента незаконного изъятия и завладения ими с целью присвоения самим виновным или другими лицами. Вымогательство указанных предметов считается оконченным с момента предъявления требования независимо от того, выполнено оно или нет.

6. **Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что совершает хищение либо вымогательство оружия и других указанных в **ст. 226 УК** предметов, и желает завладеть ими.

7. **Субъект преступления** - лицо, достигшее 14-летнего возраста.

8. **Часть 2 ст. 226 УК** предусматривает ответственность за хищение либо вымогательство ядерного, химического или других видов оружия массового поражения, а равно материалов или оборудования, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения.

9. По **ч. 3 ст. 226 УК** наступает ответственность за деяния, предусмотренные **ч. ч. 1 и 2 этой статьи**, если они совершены: группой лиц по предварительному сговору; лицом с использованием своего служебного положения; с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия.

10. По **ч. 4 ст. 226 УК** предусмотрена ответственность за хищение или вымогательство огнестрельного оружия, комплектующих деталей к нему, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств, если они совершены организованной группой; с применением насилия,

опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия. Перечисленные признаки не отличаются по своему содержанию от аналогичных признаков хищения либо вымогательства радиоактивных материалов (ст. 221 УК) и подробно анализируются применительно к посягательствам на собственность (ст. ст. 158 - 162 УК).

Статья 226.1. Контрабанда сильнодействующих, ядовитых, отравляющих, взрывчатых, радиоактивных веществ, радиационных источников, ядерных материалов, огнестрельного оружия или его основных частей, взрывных устройств, боеприпасов, оружия массового поражения, средств его доставки, иного вооружения, иной военной техники, а также материалов и оборудования, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, средств его доставки, иного вооружения, иной военной техники, а равно стратегически важных товаров и ресурсов или культурных ценностей

Комментарий к статье 226.1

1. Диспозиция носит бланкетный характер и предполагает применение норм Таможенного кодекса Таможенного союза (приложение к Договору о Таможенном кодексе Таможенного союза, принятому решением Межгосударственного Совета ЕврАзЭС на уровне глав государств от 27.11.2009 N 17) (ред. от 16.04.2010) и ряда других нормативных правовых актов (например, Закон РФ от 01.04.1993 N 4730-1 "О Государственной границе Российской Федерации" (ред. от 25.06.2012 с изменениями, вступившими в силу 25.06.2012).

Непосредственный объект преступления - отношения, обеспечивающие общественную безопасность в сфере оборота сильнодействующих, ядовитых, отравляющих, взрывчатых, радиоактивных веществ, радиационных источников, ядерных материалов, огнестрельного оружия и его основных частей, взрывных устройств, боеприпасов, оружия массового поражения, средств его доставки, иного вооружения, иной военной техники, а также материалов и оборудования, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, средств его доставки, иного вооружения, иной военной техники.

Говоря об объекте посягательства, следует обратить внимание на то, что диспозиция ч. 1 ст. 226.1 УК РФ построена таким образом, что в качестве дополнительного **непосредственного объекта** данного преступления выступают отношения, характеризующие установленный порядок перемещения через таможенную границу или государственную границу предметов, обеспечивающих экономическую стабильность Российской Федерации и (или) государств - членов Таможенного союза, а равно установленный порядок перемещения культурных ценностей художественного, исторического и археологического достояния народов Российской Федерации и зарубежных стран. Это обусловлено тем, что в качестве предмета контрабанды в диспозиции ч. 1 ст. 226.1 УК РФ названы стратегически важные товары и культурные ценности, незаконное перемещение которых само по себе не причиняет вред состоянию защищенности жизненно важных интересов общества.

2. **Предметом** контрабанды, ответственность за которую предусмотрена комментируемой **статьей**, являются: 1) сильнодействующие, 2) ядовитые, 3) отравляющие, 4) взрывчатые, 5) радиоактивные вещества, 6) радиационные источники, 7) ядерные материалы, 8) огнестрельное оружие, 9) его основные части (ствол, затвор, барабан, рамка, ствольная коробка), 10) взрывные устройства, 11) боеприпасы, 12) оружие массового поражения, 13) средства его доставки, 14) иное вооружение, 15) иная военная техника, 16) материалы и оборудование, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, средств его доставки, иного вооружения, иной военной техники, а также 17) стратегически важные товары в крупном размере и 18) культурные ценности в крупном размере.

Понятие указанных предметов раскрывается в соответствующих нормативных правовых актах (в частности, в Федеральном законе от 13.12.1996 N 150-ФЗ "Об оружии" (ред. от 10.07.2012); Федеральном законе от 19.07.1998 N 114-ФЗ (ред. от 10.07.2012); Законе РФ от 15.04.1993 N 4804-1 "О вывозе и ввозе культурных ценностей" (ред. от 06.12.2011); Постановлении Правительства РФ от 3 августа 1996 г. N 930 "Об утверждении номенклатуры сильнодействующих и ядовитых веществ, не являющихся прекурсорами наркотических средств и

психотропных веществ, на которые распространяется порядок ввоза в Российскую Федерацию и вывоза из Российской Федерации, утвержденный Постановлением Правительства Российской Федерации от 16 марта 1996 г. N 278" (ред. от 04.09.2012) (с изменениями и дополнениями) и др.). [Перечень](#) стратегически важных товаров и ресурсов утвержден Постановлением Правительства РФ от 13 сентября 2012 г. N 923 "Об утверждении перечня стратегически важных товаров и ресурсов для целей статьи 226.1 Уголовного кодекса Российской Федерации".

В соответствии с [примечанием 2 к комментируемой статье](#) крупным размером стратегически важных товаров, ресурсов и культурных ценностей признается их стоимость, превышающая один миллион рублей.

3. Объективная сторона преступления выражается в действии, которое состоит в незаконном перемещении через таможенную границу Таможенного союза либо государственную границу Российской Федерации с государствами - членами Таможенного союза предметов контрабанды.

Таможенный кодекс Таможенного союза определяет незаконное перемещение товаров через таможенную границу как перемещение товаров через таможенную границу: 1) вне установленных мест или в неустановленное время работы таможенных органов в этих местах; 2) с сокрытием от таможенного контроля; 3) с недостоверным декларированием или недекларированием товаров; 4) с использованием документов, содержащих недостоверные сведения о товарах; 5) с использованием поддельных либо относящихся к другим товарам средств идентификации; 6) покушение на такое перемещение ([подп. 19 п. 1 ст. 4](#) Таможенного кодекса Таможенного союза).

Важным признаком объективной стороны является **место** совершения преступления - таможенная граница Таможенного союза либо государственная граница Российской Федерации с государствами - членами Таможенного союза.

Под таможенной границей Таможенного союза следует понимать пределы таможенной территории Таможенного союза. При этом в соответствии с Таможенным кодексом Таможенного союза единую таможенную территорию Таможенного союза составляют территории Республики Беларусь, Республики Казахстан и Российской Федерации, а также находящиеся за пределами территорий государств - членов Таможенного союза искусственные острова, установки, сооружения и иные объекты, в отношении которых государства - члены Таможенного союза обладают исключительной юрисдикцией ([п. 1 ст. 2](#) Таможенного кодекса Таможенного союза).

Государственная граница Российской Федерации с государствами - членами Таможенного союза определяется на основании международных договоров.

Перемещение соответствующих предметов вне установленных мест или в неустановленное время работы таможенных органов в этих местах предполагает совершение лицом любых умышленных действий по их ввозу (вывозу) на территорию Таможенного союза либо территорию Российской Федерации вне пунктов пропуска либо вне времени их работы через таможенную границу Таможенного союза либо государственную границу Российской Федерации.

Перемещение контрабанды путем сокрытия от таможенного контроля означает, что лицо, не уклоняясь от досмотра, перемещает соответствующие предметы, камуфлируя, используя различные тайники или иным образом утаивая и скрывая их.

Контрабанда, совершаемая путем обманного использования документов или средств таможенной идентификации, предполагает перемещение соответствующих предметов через таможенную границу Таможенного союза либо государственную границу Российской Федерации, сопряженное с предоставлением таможенному органу в качестве документов, необходимых для таможенных целей: а) поддельных документов; б) недействительных документов; в) документов, полученных незаконным путем; г) документов, содержащих недостоверные сведения; д) поддельных средств идентификации; е) подлинных средств идентификации, относящихся к другим товарам.

4. Состав преступления - **формальный**. Момент окончания преступления связан с перемещением соответствующих предметов через таможенную границу Таможенного союза либо государственную границу Российской Федерации с государствами - членами Таможенного союза.

5. **Субъективная сторона** контрабанды характеризуется виной в форме прямого умысла.

6. **Субъект** преступления - общий: вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

7. **Квалифицированными составами** преступления являются: совершение деяния должностным лицом с использованием своего служебного положения либо с применением насилия к лицу, осуществляющему таможенный или пограничный контроль (о понятии должностного лица см. [комментарий к ст. 285 УК РФ](#)). К ним относятся работники таможенных служб: начальники таможен, их заместители, инспектора, а также должностные лица вышестоящих таможенных органов, должностные лица, осуществляющие таможенное оформление и производящие таможенный контроль. Как представляется, это могут быть и должностные лица, для которых существуют определенные исключения в прохождении таможенного контроля. Необязательно, чтобы должностное лицо лично перемещало товар через границу. Для привлечения к ответственности достаточно, чтобы должностное лицо по службе выполнило или, наоборот, не выполнило все те действия, которые должны обеспечить беспрепятственное прохождение товара через зону таможенного контроля. В таких случаях, на наш взгляд, требуется дополнительная квалификация по статьям о должностных преступлениях.

Насильственные действия, применяемые в отношении лица, осуществляющего таможенный или пограничный контроль, не должны содержать самостоятельный состав преступления. Такие действия могут выражаться в сопротивлении, нанесении ударов, ссадин, синяков при условии, что они не причиняют более серьезный, чем легкий, вред здоровью сотрудника таможни. Совершение насилия, причинившего более тяжкий вред здоровью потерпевшего, требует квалификации по совокупности преступлений.

8. **Особо квалифицированный** состав контрабанды образует ее совершение организованной группой (см. [комментарий к ч. 3 ст. 35 УК РФ](#)).

Статья 227. Пиратство

Комментарий к [статье 227](#)

1. Пиратство относится к преступлениям международного характера. Уголовно-правовая борьба с ним осуществляется на основании международных конвенций (например, [Женевской конвенции](#) об открытом море 1958 г.).

2. **Объект преступления** - общественная безопасность. Дополнительные объекты: жизнь, здоровье людей, а также отношения собственности. Предмет преступления - любые морские или речные суда независимо от их типа или принадлежности тому или иному владельцу.

3. **Объективная сторона** преступления характеризуется нападением на морское или речное судно с применением насилия либо угрозой его применения. Нападение может выразиться в захвате или блокировании судна, его обстреле, затоплении. Оно должно сопровождаться применением насилия или угрозой его применения к экипажу или пассажирам судна. Насилие может сопровождаться в ограничении свободы, нанесении ударов, побоев, причинении легкого, средней тяжести или тяжкого вреда здоровью. Угроза применения насилия выражается в запугивании убийством, причинением любого вреда здоровью потерпевшего.

4. Состав преступления - формальный, поэтому пиратство признается оконченным преступлением с момента нападения на морское или речное судно.

5. **Субъективная сторона** характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что совершает нападение на морское или речное судно, и желает этого. Обязательным признаком субъективной стороны является также цель - завладение чужим имуществом.

6. **Субъект преступления** - лицо, достигшее 16-летнего возраста.

7. **Часть 2 ст. 227** УК предусматривает ответственность за пиратство, совершенное с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия (см. [комментарий к ст. 213](#) УК).

8. **Часть 3 ст. 227** УК предусматривает ответственность за пиратство, совершенное организованной группой либо повлекшее по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия. Под ними понимаются причинение тяжкого вреда здоровью нескольким лицам или причинение крупного имущественного ущерба. Причинение смерти по неосторожности предполагает действие виновного с двойной формой вины (см. [комментарий к ст. 27](#) УК). При умышленном причинении смерти в процессе пиратства действия виновных должны квалифицироваться по совокупности с убийством.

Глава 25. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ЗДОРОВЬЯ НАСЕЛЕНИЯ И ОБЩЕСТВЕННОЙ ПРАВСТВЕННОСТИ

Статья 228. Незаконные приобретение, хранение, перевозка, изготовление, переработка наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, а также незаконные приобретение, хранение, перевозка растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, либо их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества

Комментарий к [статье 228](#)

1. **Основным непосредственным объектом** преступления, предусмотренного [ст. 228](#) УК РФ, являются общественные отношения, обеспечивающие безопасность здоровья населения. В качестве **непосредственного дополнительного объекта** этого преступления могут быть другие, кроме здоровья населения, общественные отношения, в частности отношения собственности, общественной безопасности, нормальной деятельности предприятий и организаций по обеспечению установленного порядка оборота наркотических средств и психотропных веществ.

2. **Предмет преступления:** наркотические средства; психотропные вещества; аналоги наркотических средств и психотропных веществ, растения, содержащие наркотические средства и психотропные вещества либо их части, содержащие наркотические средства и психотропные вещества. В соответствии с Федеральным [законом](#) от 8 января 1998 г. N 3-ФЗ "О наркотических средствах и психотропных веществах" (в ред. от 01.03.2012) наркотическими средствами признаются вещества синтетического или естественного происхождения, препараты, растения, включенные в Перечень наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров (вещества, часто используемые при производстве, изготовлении, переработке наркотических средств и психотропных веществ, например ацетон, эфедрин, соляная кислота, красный фосфор), подлежащих контролю в Российской Федерации, в соответствии с законодательством Российской Федерации, международными договорами Российской Федерации, в том числе Единой [конвенцией](#) о наркотических средствах 1961 г. Психотропными веществами признаются вещества синтетического или естественного происхождения, препараты (смесь веществ в любом физическом состоянии, содержащая одно или несколько наркотических средств или психотропных веществ, включенных в [Перечень](#) наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации); природные материалы, включенные в Перечень наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации, международными договорами Российской Федерации, в том числе [Конвенцией](#) о психотропных веществах 1971 г.

Аналогами наркотических средств и психотропных веществ называются запрещенные для оборота в Российской Федерации вещества синтетического или естественного происхождения, не включенные в [Перечень](#) наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации, химическая структура и свойства которых сходны с химической структурой наркотических средств и психотропных веществ, психоактивное действие которых они воспроизводят.

Редакция данной [статьи](#) изменена в целях более тщательной дифференциации ответственности. Новеллы коснулись размеров предмета преступления, которые в соответствии с редакцией статьи, вступающей в силу с 1 января 2013 г., определены как значительный ([ч. 1 комментируемой статьи](#)), крупный ([часть 2](#)) и особо крупный ([часть 3](#)). Размеры, согласно [примечанию к данной статье](#), утверждаются Правительством РФ.

Значительный, крупный и особо крупный размеры наркотических средств и психотропных веществ или их аналогов, а также значительный, крупный и особо крупный размер для растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, или их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, для целей [ст. ст. 228, 228.1, 229, 229.1](#) УК утверждены [Постановлением](#) Правительства РФ от 1 октября 2012 г. N 1002 для каждого конкретного такого средства, вещества или растения <1>. Так, значительным, крупным и особо крупным размером гашиша (анаши, смолы каннабиса) признаются объемы этого вещества, превышающие соответственно 2 грамма, 25 граммов и 10000 граммов. Для героина эти объемы должны превышать соответственно 0,5, 2,5 и 1000 граммов. Для конопли эти размеры должны превышать 6, 100 и 100000 граммов соответственно.

<1> См.: [Постановление](#) Правительства РФ от 1 октября 2012 г. N 1002 "Об утверждении значительного, крупного и особо крупного размеров наркотических средств и психотропных веществ, а также значительного, крупного и особо крупного размеров для растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, либо их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, для целей статей 228, 228.1, 229 и 229.1 Уголовного кодекса Российской Федерации" // СПС "КонсультантПлюс". URL: www.consultant.ru/document/cons/.

В соответствии с [п. 1](#) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2006 г. N 14 "О судебной практике по делам, связанным с наркотическими средствами, психотропными, сильнодействующими и ядовитыми веществами" (в ред. от 23.12.2010) при определении предмета преступлений, связанных с наркотическими средствами, психотропными веществами или их аналогами, необходимо также учитывать решения Комиссии ООН о наркотических средствах об отнесении новых веществ к наркотическим средствам и психотропным веществам, принятые после издания [Перечня](#) наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации, утвержденного [Постановлением](#) Правительства РФ от 30 июня 1998 г. N 681 (в ред. от 04.09.2012), согласно обязательствам Российской Федерации, стороной (участницей) Конвенций которых она является ([ст. 3](#) Единой конвенции о наркотических средствах 1961 г., [ст. 12](#) Конвенции ООН о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ 1988 г.).

Конкретное содержание наркотических средств, психотропных веществ и их аналогов определяется [Перечнем](#) наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации (далее - Перечень). Перечень утверждается Правительством РФ по представлению федерального органа исполнительной власти в области здравоохранения и федерального органа исполнительной власти в области внутренних дел. В этом Перечне все наркотические средства, психотропные вещества и их прекурсоры, подлежащие контролю в Российской Федерации, в зависимости от применяемых государством мер контроля внесены в четыре списка: Список наркотических средств и психотропных веществ, оборот которых в Российской Федерации запрещен в соответствии с законодательством Российской Федерации и международными договорами Российской Федерации ([Список 1](#)); Список наркотических средств и психотропных веществ, оборот которых в Российской Федерации ограничен и в отношении которых устанавливаются меры контроля в соответствии с законодательством Российской Федерации и международными договорами Российской Федерации ([Список 2](#)); Список психотропных веществ, оборот которых в Российской Федерации ограничен и в отношении которых допускается исключение некоторых мер контроля в соответствии с законодательством Российской Федерации, международными договорами Российской Федерации ([Список 3](#)); Список прекурсоров, оборот которых в Российской Федерации ограничен и в отношении которых устанавливаются меры контроля в соответствии с законодательством Российской Федерации и международными договорами Российской Федерации ([Список 4](#)).

По ряду причин объективного и субъективного характера в названные списки периодически вносятся изменения и дополнения. Так, [Постановлением](#) Правительства РФ от 31 декабря 2009 г. N 1186 в список наркотических средств и психотропных веществ, оборот которых в Российской Федерации запрещен ([Список 1](#)), были включены разрешенные ранее курительные смеси. Среди них: лист шалфея предсказателей; сальвиноран А; семена розы гавайской; цветки и листья голубого лотоса. Кроме того, в Список 1 дополнительно включены 23 синтетических каннабиноида, входящие в состав курительных и ароматических смесей.

Как следует из содержания [п. 2](#) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2006 г. N 14 "О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с наркотическими средствами, психотропными, сильнодействующими и ядовитыми веществами", для определения вида средств и веществ (наркотические, психотропные или их аналоги, сильнодействующие или ядовитые), их размеров, названий и свойств, происхождения, способа изготовления, производства или переработки, а также для установления принадлежности растений к культурам, содержащим наркотические вещества, требуются специальные знания, суды должны располагать соответствующими заключениями экспертов и специалистов.

3. Объективная сторона преступления, предусмотренного [ст. 228](#) УК РФ, характеризуется совершением одного из следующих действий: незаконное приобретение, хранение, перевозка, изготовление, переработка без цели сбыта наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов; незаконное приобретение, хранение, перевозка без цели сбыта растений либо их частей, содержащих наркотические средства и психотропные вещества.

[Постановление](#) Пленума Верховного Суда РФ от 15 августа 2006 г. определяет, что незаконным приобретением без цели сбыта наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, а также растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, надлежит считать их получение любым способом, в том числе по купку, получение в дар, а также в качестве средства взаиморасчета за проделанную работу, оказанную услугу или в уплату долга, в обмен на другие товары и вещи, присвоение найденного, сбор дикорастущих растений или их частей, включенных в [Перечень](#) наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации (в том числе на землях сельскохозяйственных и иных предприятий, а также на земельных участках граждан, если эти растения не высевались и не выращивались), сбор остатков находящихся на неохраемых полях посевов указанных растений после завершения их уборки.

Под незаконным хранением без цели сбыта предметов преступления следует понимать действия лица, связанные с незаконным владением этими средствами или веществами, в том числе для личного потребления (содержание при себе, в помещении, тайнике и других местах). При этом не имеет значения, в течение какого времени лицо незаконно хранило наркотическое средство, психотропное вещество или их аналоги.

Под незаконной перевозкой следует понимать умышленные действия лица, которое перемещает без цели сбыта предметы преступления из одного места в другое, в том числе в пределах одного и того же населенного пункта, совершенные с использованием любого вида транспорта или какого-либо объекта, применяемого в виде перевозочного средства, а также в нарушение общего порядка перевозки указанных средств и веществ, установленного [ст. 21](#) Федерального закона "О наркотических средствах и психотропных веществах".

При этом следует иметь в виду, что незаконная перевозка наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов может быть осуществлена с их сокрытием, в том числе в специально оборудованных тайниках в транспортном средстве, багаже, одежде, а также в различных частях тела человека или животного и т.п.

Вопрос о наличии в действиях лица состава преступления - незаконной перевозки без цели сбыта - и об отграничении указанного состава преступления от незаконного хранения без цели сбыта наркотического средства или психотропного вещества или их аналогов во время поездки должен решаться судом в каждом конкретном случае с учетом направленности умысла, фактических обстоятельств перевозки, количества, размера, предметов преступления, места их

нахождения, а также других обстоятельств дела.

Под незаконным изготовлением наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов без цели сбыта следует понимать совершенные в нарушение законодательства Российской Федерации умышленные действия, в результате которых из наркосодержащих растений, лекарственных, химических и иных веществ получено одно или несколько готовых к использованию и потреблению наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов.

Под незаконной переработкой без цели сбыта наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов следует понимать совершенные в нарушение законодательства Российской Федерации умышленные действия по рафинированию (очистке от посторонних примесей) твердой или жидкой смеси, содержащей одно или несколько наркотических средств или психотропных веществ, либо повышению в такой смеси (препарате) концентрации наркотического средства или психотропного вещества, а также смешиванию с другими фармакологическими активными веществами с целью повышения их активности или усиления действия на организм.

Измельчение, высушивание или растирание наркосодержащих растений, растворение наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов водой без дополнительной обработки в виде выпаривания, рафинирования, возгонки и т.п., в результате которых не меняется химическая структура вещества, не могут рассматриваться как изготовление или переработка наркотических средств.

Для правильного решения вопроса о наличии или отсутствии в действиях лица такого признака преступления, как изготовление либо переработка наркотического средства, психотропного вещества или их аналогов, суды в необходимых случаях должны располагать заключением эксперта о виде полученного средства или вещества, его названии, способе изготовления или переработки либо иными доказательствами.

Преступление считается оконченным с момента совершения любого из указанных в ч. 1 действий.

4. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом при отсутствии цели сбыта незаконно приобретенных, хранимых, перевозимых, изготавливаемых, перерабатываемых наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, незаконно приобретенных, хранимых, перевозимых растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, или их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества.

5. Субъектом преступления является лицо, достигшее возраста 16 лет.

6. В соответствии с примечанием лицо, совершившее это преступление и активно способствовавшее раскрытию или пресечению преступлений, связанных с незаконным оборотом наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, освобождается от уголовной ответственности при добровольной сдаче наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов. Кроме того, как это следует из содержания п. 19 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15 августа 2006 г., не исключается возможность освобождения от уголовной ответственности за впервые совершенное это преступление тех лиц, которые хотя и не сдавали наркотические средства или психотропные вещества ввиду отсутствия у них таковых, но явились с повинной, активно способствовали раскрытию или пресечению преступлений, связанных с незаконным оборотом наркотических средств и веществ или их аналогов, изблечению лиц, их совершивших, обнаружению имущества, добытого преступным путем. Добровольной сдачей считается выдача предмета преступления лицом при наличии у него возможности распорядиться им иным способом. Выдача таких средств лицом при его задержании, при проведении следственных действий по обнаружению и изъятию наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов по предложению должностного лица, осуществляющего эти действия, не является основанием для освобождения от уголовной ответственности.

Статья 228.1. Незаконное производство, сбыт или пересылка наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, а также незаконное сбыт или пересылка растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, либо их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества

Комментарий к [статье 228.1](#)

1. **Объект** этого преступления - здоровье населения и установленный порядок оборота наркотических средств и психотропных веществ.

2. О предмете преступления и соответствующих размерах см. [комментарий к ст. 228 УК РФ](#).

3. **Объективную сторону** преступления образуют: незаконное производство, сбыт или пересылка наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, а также незаконное сбыт или пересылка растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, либо их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества. Под незаконным производством следует понимать совершенные в нарушение законодательства Российской Федерации умышленные действия, направленные на серийное получение таких средств или веществ из растений, химических и иных веществ (например, с использованием специального химического или иного оборудования, производство наркотических средств или психотропных веществ в приспособленном для этих целей помещении, изготовление наркотика партиями, в расфасованном виде).

При этом для квалификации действий лиц по [ч. 1](#) как оконченного преступления не имеет значения размер фактически полученного наркотического средства или психотропного вещества.

Под незаконным сбытом указанных предметов следует понимать любые способы их возмездной либо безвозмездной передачи другим лицам (продажу, дарение, обмен, уплату долга, дачу взаймы и т.д.), а также иные способы реализации, например путем введения инъекций. При этом не может квалифицироваться как незаконный сбыт введение одним лицом другому лицу инъекций наркотического средства или психотропного вещества, если указанное средство или вещество принадлежит самому потребителю и инъекция вводится по его просьбе либо совместно приобретено потребителем и лицом, производящим инъекцию, для совместного потребления, либо наркотическое средство или психотропное вещество вводится в соответствии с медицинскими показаниями.

В судебной практике нередки случаи, когда под видом наркотических средств или психотропных веществ сбываются схожие с ними вещества, например, сахарная пудра, манная крупа и т.п. Подобные действия квалифицируются как мошенничество. При условии, когда лицо добросовестно заблуждалось относительно реализуемых препаратов, его действия квалифицируются как покушение на сбыт наркотических средств или психотропных веществ, а покупатели в этих случаях могут нести ответственность за покушение на незаконное приобретение наркотических средств или психотропных веществ.

Незаконной пересылкой предметов преступления признается их перемещение в виде почтовых, багажных отправок или иным аналогичным способом. Пересылка, в отличие от перевозки, согласно [п. 17](#) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2006 г. N 14 "О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с наркотическими средствами, психотропными, сильнодействующими и ядовитыми веществами" осуществляется без участия отправителя. Пересылка наркотических средств, психотропных веществ и их аналогов физическими лицами считается незаконной, поскольку в соответствии с Федеральным законом "О наркотических средствах и психотропных веществах" право осуществлять перевозку наркотических средств и психотропных веществ на территории Российской Федерации предоставляется только юридическим лицам при наличии лицензии на указанный вид деятельности ([ст. 21](#) Федерального закона).

4. **Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что его действия по производству, сбыту или пересылке наркотических средств,

психотропных веществ или их аналогов, либо по сбыту или пересылке растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, либо их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, противоречат законодательству Российской Федерации, и желает совершить эти действия.

5. **Субъектом преступления** является физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

6. В соответствии с Федеральным [законом](#) от 1 марта 2012 г. N 18-ФЗ редакция данной [статьи](#) изменена. Обновленная редакция начинает действовать с 1 января 2013 г.

[Часть первая](#) с точки зрения характеристики деяния не изменилась. По [ч. 2 данной статьи](#) в обновленной редакции выделены следующие квалифицирующие признаки: место совершения преступления и способ его совершения. Относительно места совершения преступления более опасным признано деяние, совершаемое в следственном изоляторе, исправительном учреждении, административном здании, сооружении административного назначения, образовательном учреждении, на объектах спорта, железнодорожного, воздушного, морского, внутреннего водного транспорта или метрополитена, в общественном транспорте либо помещениях, используемых для развлечений или досуга. В этом случае необходимо изучение дополнительных нормативных актов о признаках места совершения преступления (например, [Приказ](#) Минюста РФ от 25.01.1999 N 20 "Об утверждении Положения о следственном изоляторе уголовно-исполнительной системы Министерства юстиции Российской Федерации" (ред. от 05.03.2004), Уголовно-исполнительный кодекс РФ, [ст. 74](#) которого закрепляет, что исправительными учреждениями являются исправительные колонии, воспитательные колонии, тюрьмы, лечебные исправительные учреждения). Характеристика иных мест совершения преступления требует тщательного судебного толкования.

Среди способов совершения подобных преступлений законодатель признает более опасным его совершение с использованием средств массовой информации либо электронных или информационно-телекоммуникационных сетей (включая сеть Интернет). По поводу средств массовой информации необходимо обратиться к [Закона](#) РФ от 27.12.1991 N 2124-1 "О средствах массовой информации" (ред. от 28.07.2012) (с изм. и доп., вступающими в силу с 01.09.2012). Практика нуждается в дополнительном толковании содержания понятий электронных или информационно-телекоммуникационных сетей, а также сети Интернет, правовое положение которого до настоящего времени не определено.

[Часть 3 комментируемой статьи](#) в новой редакции предполагает ответственность за совершение деяния в составе группы лиц, предварительно договорившихся о его совершении либо за его совершение в значительном размере (см. [комментарий к ст. 228 УК](#)).

[Часть 4](#) предусматривает ответственность за совершение преступления организованной группой (см. [комментарий к ст. 35 УК](#)), либо лицом с использованием своего служебного положения, либо совершеннолетним лицом в отношении несовершеннолетнего, либо в крупном размере (см. [комментарий к ст. 228 УК](#)).

[Часть 5](#) предусматривает более строгую ответственность за совершение деяния в особо крупном размере (см. [комментарий к ст. 228 УК](#)). Законодатель установил за подобный вид данного преступления весьма суровую ответственность, включающую пожизненное лишение свободы.

Статья 228.2. Нарушение правил оборота наркотических средств или психотропных веществ

Комментарий к [статье 228.2](#)

1. **Объект преступления** - здоровье населения и порядок оборота наркотических средств и психотропных веществ.

2. **Предметом** этого преступления являются: наркотические средства и психотропные

вещества либо их прекурсоры; вещества, инструменты или оборудование, используемые для изготовления наркотических средств или психотропных веществ и находящиеся под специальным контролем; растения, используемые для производства наркотических средств или психотропных веществ или содержащие подобные средства и вещества или их прекурсоры. Содержание каждой из названных трех групп, составляющих предмет преступления, определяется Федеральным [законом](#) от 8 января 1998 г. "О наркотических средствах и психотропных веществах". Аналогичным образом регулируется вопрос о содержании других составляющих предмета преступления (инструменты, растения). Прекурсоры должны быть включены в [Список IV](#) Перечня наркотических средств и психотропных веществ, подлежащих контролю в РФ (ацетон, уксусный ангидрид, соляная кислота и др.). Инструменты и оборудование как предметы преступления должны соответствовать требованиям, утвержденным в [Списке](#) инструментов и оборудования, находящихся под специальным контролем. Это, например, заводские или кустарно изготовленные машины и приспособления для таблетирования или аннулирования веществ, полуфабрикаты, пустые ампулы, шприц-тюбики, капсулы, приспособления для маркировки и т.п. (см.: [Правила](#), утв. Постановлением Правительства РФ от 22.03.2001 N 221 "Об утверждении перечня инструментов и оборудования, находящихся под специальным контролем и используемых для производства и изготовления наркотических средств, психотропных веществ, и правил разработки, производства, изготовления, хранения, перевозки, пересылки, отпуска, реализации, распределения, приобретения, использования, ввоза на таможенную территорию Российской Федерации, вывоза с таможенной территории Российской Федерации, уничтожения инструментов и оборудования, находящихся под специальным контролем и используемых для производства и изготовления наркотических средств, психотропных веществ" (ред. от 04.09.2012)).

Растения, содержащие наркотические средства или психотропные вещества, - это запрещенные к возделыванию растения, отличающиеся значительной концентрацией наркотиков или элементов, входящих в состав психотропных веществ (опийный мак, индийская конопля и т.п.).

3. Объективная сторона преступления заключается в альтернативных действиях (с учетом предмета преступления): в нарушении правил производства, изготовления, переработки, хранения, учета, отпуска, реализации, продажи, распределения, перевозки, пересылки, приобретения, использования, ввоза, вывоза либо уничтожения наркотических средств или психотропных веществ либо их прекурсоров, инструментов или оборудования, используемых для изготовления наркотических средств или психотропных веществ, находящихся под специальным контролем, повлекшем их утрату; нарушении правил культивирования, хранения, учета, продажи, оборота растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры; нарушении правил хранения, учета, реализации, продажи, перевозки, приобретения, использования, ввоза, вывоза либо уничтожения растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры, и их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры, повлекшем утрату таких растений или их частей. Эти специальные правила ввиду большой общественной значимости сформулированы либо в соответствующих федеральных законах (Федеральный [закон](#) от 25 сентября 1998 г. N 158-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности") (в ред. от 28.07.2012), либо в Постановлениях Правительства РФ (от 21 марта 2011 г. [N 181](#) "О порядке ввоза в РФ и вывоза из РФ наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров", от 26.07.2010 [N 558](#) "О порядке распределения, отпуска и реализации наркотических средств и психотропных веществ, а также отпуска и реализации их прекурсоров" (ред. от 04.09.2012) (вместе с Правилами распределения, отпуска и реализации наркотических средств и психотропных веществ, а также отпуска и реализации их прекурсоров), от 31.12.2009 [N 1148](#) "О порядке хранения наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров" (ред. от 04.09.2012) (вместе с Правилами хранения наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров), от 09.06.2010 [N 419](#) "О представлении сведений о деятельности, связанной с оборотом прекурсоров наркотических средств и психотропных веществ, и регистрации операций, связанных с их оборотом" (ред. от 22.12.2011) (вместе с Правилами представления юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями отчетов о деятельности, связанной с оборотом прекурсоров наркотических средств и психотропных веществ, Правилами ведения и хранения специальных журналов регистрации операций, связанных с оборотом прекурсоров наркотических средств и

психотропных веществ), от 15 апреля 1994 г. [N 331](#) "О внесении дополнений и изменений в Постановления Правительства Российской Федерации от 6 ноября 1992 г. [N 854](#) "О лицензировании и квотировании экспорта и импорта товаров (работ, услуг) на территории Российской Федерации" и от 10 декабря 1992 г. [N 959](#) "О поставках продукции и отходов производства, свободная реализация которых запрещен" (ред. от 28.01.2012) и др.).

Нарушение правил оборота указанных предметов и веществ может осуществляться путем действия или бездействия. Это, в частности, нарушение порядка ведения и хранения специальных журналов, где регистрируются операции, касающиеся оборота наркотических средств и психотропных веществ, внесение в записи в этих журналах незаверенных дополнений и исправлений и т.п.

4. Состав этого преступления - материальный. Преступление считается оконченным в момент утраты указанных предметов преступления. Между нарушением и утратой необходимо установить наличие причинной связи.

5. **Субъект** преступления - специальный. Это лицо, в обязанности которого входит соблюдение правил оборота наркотических средств или психотропных веществ.

6. **Субъективная сторона** преступления характеризуется умышленной или неосторожной формой вины.

7. [Часть 2 ст. 228.2](#) устанавливает ответственность за нарушение правил оборота указанных законодателем предметов, веществ и растений, совершенное из корыстных побуждений либо повлекшее по неосторожности причинение вреда здоровью человека или иные тяжкие последствия. Корыстные побуждения в данном случае предполагают наличие у виновного мотива незаконного обогащения. Под вредом здоровью человека понимается причинение тяжкого вреда здоровью по неосторожности.

Содержание иных тяжких последствий в законе не определено и является оценочной категорией. Отнесение последствий к тяжким, как правило, зависит от размера и стоимости утраченных наркотических средств или психотропных веществ, инструментов или оборудования для их изготовления, а также от объема утраченных растений или их частей. Ответственность будет зависеть от того, где оказались утраченное имущество, наркотические средства и психотропные вещества, инструменты и оборудование для их производства.

Статья 228.3. Незаконные приобретение, хранение или перевозка прекурсоров наркотических средств или психотропных веществ, а также незаконные приобретение, хранение или перевозка растений, содержащих прекурсоры наркотических средств или психотропных веществ, либо их частей, содержащих прекурсоры наркотических средств или психотропных веществ

Комментарий к [статье 228.3](#)

1. Диспозиция данной [статьи](#) является бланкетной. Для правильного применения комментируемой статьи следует обратиться к иным нормативным актам: Федеральному [закону](#) от 08.01.1998 [N 3-ФЗ](#) "О наркотических средствах и психотропных веществах" (ред. от 01.03.2012), [Постановлению](#) Правительства Российской Федерации от 22 декабря 2011 г. [N 1085](#) "О лицензировании деятельности по обороту наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, культивированию наркосодержащих растений" и др.

2. Об **объекте** преступления, ответственность за которое предусмотрена данной [статьей](#), см. [комментарий к ст. 228](#) УК. Однако в данной статье законодателем выделены специфические предметы преступления: прекурсоры наркотических средств и психотропных веществ, растения, содержащие прекурсоры наркотических средств или психотропных веществ, либо их части, содержащие прекурсоры наркотических средств или психотропных веществ. Законодатель впервые ввел в [УК РФ](#) термин "прекурсоры" после вступления в силу Федерального [закона](#) от 19.05.2010 [N 87-ФЗ](#) "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации"

Федерации по вопросу культивирования растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры" (ред. от 07.12.2011).

Из анализа Федерального закона "О наркотических средствах и психотропных веществах" и ряда иных нормативных актов ([Постановления](#) Правительства РФ от 30.06.1998 N 681 "Об утверждении перечня наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации" (ред. от 04.09.2012), [Постановления](#) Правительства РФ от 08.10.2012 N 1020 "Об утверждении крупного и особо крупного размеров прекурсоров наркотических средств или психотропных веществ, а также крупного и особо крупного размеров для растений, содержащих прекурсоры наркотических средств или психотропных веществ, либо их частей, содержащих прекурсоры наркотических средств или психотропных веществ, для целей статей 228.3, 228.4 и 229.1 Уголовного кодекса Российской Федерации", [Постановления](#) Правительства РФ от 21 марта 2011 г. N 181 "О порядке ввоза в РФ и вывоза из РФ наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров", [Постановления](#) Правительства РФ от 26.07.2010 N 558 "О порядке распределения, отпуска и реализации наркотических средств и психотропных веществ, а также отпуска и реализации их прекурсоров" (ред. от 04.09.2012) (вместе с Правилами распределения, отпуска и реализации наркотических средств и психотропных веществ, а также отпуска и реализации их прекурсоров), [Постановления](#) Правительства РФ от 31.12.2009 N 1148 "О порядке хранения наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров" (ред. от 04.09.2012) (вместе с Правилами хранения наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров), [Постановления](#) Правительства РФ от 09.06.2010 N 419 "О представлении сведений о деятельности, связанной с оборотом прекурсоров наркотических средств и психотропных веществ, и регистрации операций, связанных с их оборотом" (ред. от 22.12.2011) (вместе с Правилами представления юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями отчетов о деятельности, связанной с оборотом прекурсоров наркотических средств и психотропных веществ, Правилами ведения и хранения специальных журналов регистрации операций, связанных с оборотом прекурсоров наркотических средств и психотропных веществ), [Приказа](#) ФСКН РФ от 12.01.2012 N 9 "Об утверждении Административного регламента Федеральной службы Российской Федерации по контролю за оборотом наркотиков по предоставлению государственной услуги по выдаче заключений о соответствии объектов и помещений, в которых осуществляются деятельность, связанная с оборотом наркотических средств, психотропных веществ и внесенных в Список I прекурсоров, и (или) культивирование наркосодержащих растений, установленным требованиям к оснащению этих объектов и помещений инженерно-техническими средствами охраны" (зарегистрировано в Минюсте РФ 12.03.2012 N 23448)) можно сделать вывод о законности или незаконности оборота указанных предметов.

Под прекурсорами наркотических средств и психотропных веществ понимаются вещества, часто используемые при производстве, изготовлении, переработке наркотических средств и психотропных веществ, включенные в [Перечень](#) наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации, в соответствии с законодательством Российской Федерации, международными договорами Российской Федерации, в том числе [Конвенцией](#) Организации Объединенных Наций о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ 1988 года (например, в перечень включены: ангидрид уксусной кислоты, эфедрин, фенилуксусная кислота, ацетон, серная кислота, соляная кислота и др.).

К растениям, содержащим наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры, закон относит растения, из которых могут быть получены наркотические средства, психотропные вещества или их прекурсоры и которые включены в [Перечень](#) растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры и подлежащих контролю в Российской Федерации (например, голубой лотос (растение вида *Nymphaea caerulea*), кокаиновый куст (растение любого вида рода *Erythroxylon*), шалфей предсказателей (растение вида *Salvia divinorum*)).

Крупный и особо крупный размер прекурсоров указанных веществ и растений утверждаются Правительством РФ. Речь идет о [Постановлении](#) Правительства РФ от 08.10.2012 N 1020 "Об утверждении крупного и особо крупного размеров прекурсоров наркотических средств или

психотропных веществ, а также крупного и особо крупного размеров для растений, содержащих прекурсоры наркотических средств или психотропных веществ, либо их частей, содержащих прекурсоры наркотических средств или психотропных веществ, для целей статей 228.3, 228.4 и 229.1 Уголовного кодекса Российской Федерации". Так, для прекурсора "ангидрид уксусной кислоты" (10% и более) крупным и особо крупным размером будет считаться объем более 100 и 5000 граммов соответственно.

Количество растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, либо их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, определяется после высушивания до постоянной массы при t +110... +115 градусов по Цельсию. Крупный и особо крупный размеры для растений, содержащих прекурсоры наркотических средств или психотропных веществ, соответствуют крупному и особо крупному размерам для их частей, содержащих прекурсоры наркотических средств или психотропных веществ.

3. О признаках **объективной стороны** преступления см. [комментарий к ст. 228 УК](#) и разъяснения Пленума Верховного Суда РФ, данные в [Постановлении](#) от 15 июня 2006 г. N 14 "О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с наркотическими средствами, психотропными, сильнодействующими и ядовитыми веществами" (в ред. Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.12.2010 N 31).

4. **Субъективная сторона** характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный осознает незаконность своих действий и желает их совершить.

5. **Субъект преступления** - общий, физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

6. В [примечании к данной статье](#) предусмотрен специальный случай деятельного раскаяния. Лицо, добровольно сдавшее указанные в [статье](#) вещества и растения и активно способствовавшее раскрытию или пресечению преступлений, связанных с незаконным оборотом предметов преступления, изобличению лиц, их совершивших, обнаружению имущества, добытого преступным путем, освобождается от уголовной ответственности за данное преступление. Законодатель не признает добровольной сдачей прекурсоров указанных веществ и растений изъятие их при задержании лица, а также при производстве следственных действий по их обнаружению и изъятию.

Статья 228.4. Незаконное производство, сбыт или пересылка прекурсоров наркотических средств или психотропных веществ, а также незаконный сбыт или пересылка растений, содержащих прекурсоры наркотических средств или психотропных веществ, либо их частей, содержащих прекурсоры наркотических средств или психотропных веществ

Комментарий к [статье 228.4](#)

1. Об **объекте** и предмете данного преступления см. [комментарий к ст. ст. 228 и 228.3 УК](#).

2. О признаках **объективной стороны** преступления см. [комментарий к ст. 228 УК](#) и разъяснения Пленума Верховного Суда РФ, данные в [Постановлении](#) от 15 июня 2006 г. N 14 "О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с наркотическими средствами, психотропными, сильнодействующими и ядовитыми веществами" (в ред. Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.12.2010 N 31).

3. **Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в форме прямого умысла, а при сбыте и специальной целью.

4. **Субъект** преступления - физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

5. Квалифицированный состав преступления образуют незаконные действия, совершенные группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (см. [комментарий к ст. 35 УК](#)) либо лицом, использующим свое служебное положение (см. [комментарий к ст. 159 УК](#)), или в

особо крупном размере.

Статья 229. Хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ, а также растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, либо их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества

Комментарий к [статье 229](#)

1. **Объект преступления** - здоровье населения и общественные отношения, регулирующие законный порядок оборота наркотических средств и психотропных веществ. Дополнительный объект - собственность юридических и физических лиц.

2. О предмете преступления см. [комментарий к ст. 228 УК](#).

3. **Объективная сторона** преступления выражается в хищении либо вымогательстве веществ, средств, растений, входящих в предмет преступления. Согласно [п. 23](#) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2006 г. "О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с наркотическими средствами, психотропными, сильнодействующими и ядовитыми веществами" хищением наркотических или психотропных веществ признается их незаконное и безвозмездное изъятие из владения (законного или противоправного) юридических или физических лиц в целях личного потребления или иного незаконного использования. Хищением считается также незаконный сбор наркосодержащих растений с охраняемых сельскохозяйственных угодий независимо от их принадлежности. Сбор наркосодержащих растений после их уборки с неохранных территорий квалифицируется не как хищение, а как незаконное приобретение ([ст. 228 УК](#)).

Формами хищений наркотических средств или психотропных веществ могут быть кража, мошенничество, присвоение или растрата, грабеж, разбой.

Момент окончания хищения наркотических средств или психотропных веществ определяется формой хищения. Так, хищение наркотических средств или психотропных веществ путем кражи, мошенничества и грабежа считается оконченным с момента завладения этими средствами или веществами. Хищение путем разбоя считается оконченным с момента нападения с целью завладения наркотическими средствами или психотропными веществами.

Вымогательством предметов преступления считается требование их передачи под угрозой применения насилия либо уничтожения имущества владельца наркотических средств или психотропных веществ, а равно под угрозой распространения сведений, позорящих потерпевшего или его близких. Как правило, вымогательство наркотических средств или психотропных веществ осуществляется в отношении лиц, имеющих законный доступ к этим средствам и веществам в силу занимаемой им должности (врачи, медсестры, работники аптек и т.п.). Вымогательство признается оконченным с момента предъявления незаконного требования передать наркотические средства или психотропные вещества виновному.

4. **Субъектом** хищения или вымогательства указанных в [статье](#) предметов является физическое вменяемое лицо, достигшее 14-летнего возраста, а также должностное или иное лицо, чья производственная деятельность связана с оборотом наркотических средств или психотропных веществ. Следует особо выделить хищение указанных предметов в форме мошенничества. Ответственность за мошенничество по общей норме наступает с 16 лет, а по [ст. 229 УК](#) - с 14 лет. Таким образом, законодатель допускает в данном случае такой вариант, что следует распространить и на общую норму о мошенничестве ([ст. 159 УК](#)).

5. **Субъективная сторона** преступления характеризуется умышленной формой в виде прямого умысла. Виновный осознает общественную опасность хищения либо вымогательства, предвидит, что в результате этих действий станет обладателем предмета преступления, и желает наступления такого результата. Виновный также осознает противоправность своих действий и их безвозмездный характер. Неосведомленность лица о правовом статусе предмета преступного посягательства, когда лицо ошибочно полагает, что завладевает бесхозными веществами,

исключает его ответственность по [ст. 229 УК](#), и подобные действия квалифицируются как незаконное потребление этих веществ или средств ([ст. 228 УК](#)).

6. Квалифицирующие признаки хищения либо вымогательства наркотических средств или психотропных веществ, растений и их частей предусмотрены в [ч. 2 ст. 229 УК](#). Речь идет о групповом совершении преступления ([ч. 2 ст. 35 УК](#)), использовании служебного положения либо с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья, или с угрозой применения такого насилия. Лицами, совершившими хищение либо вымогательство с использованием своего служебного положения, могут быть как должностные лица, так и иные лица, чья деятельность связана с оборотом наркотических средств или психотропных веществ.

Совершение хищения либо вымогательство с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья, выражается в: нанесении ударов или побоев; причинении легкого вреда здоровью, не повлекшего кратковременного расстройства здоровья или кратковременной утраты трудоспособности; принудительной изоляции жертвы и т.п.

7. В [ч. 3 ст. 229 УК](#) установлена ответственность за хищение либо вымогательство указанных предметов, совершенные организованной группой либо в крупном размере, либо с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия.

О понятии организованной группы см. [комментарий к ст. 35 УК РФ](#).

О крупном размере см. [комментарий к ст. 228 УК](#).

Под насилием, опасным для жизни и здоровья потерпевшего, понимается такое насилие, которое повлекло причинение тяжкого, средней тяжести либо легкого вреда здоровью потерпевшего. Опасным для жизни или здоровья потерпевшего считается и такое насилие, которое хотя и не вызвало подобного рода последствий, однако в момент применения создавало реальную опасность для жизни и здоровья ([Постановление](#) Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29).

Угроза применения насилия выражается в данном случае в словесном или ином (жестикаляцией) запугивании потерпевшего, обещании лишить его жизни или нанести вред, опасный для жизни и здоровья. Угроза должна быть реальной, т.е. обладать возможностью немедленного выполнения.

Статья 229.1. Контрабанда наркотических средств, психотропных веществ, их прекурсоров или аналогов, растений, содержащих наркотические средства, психотропные вещества или их прекурсоры, либо их частей, содержащих наркотические средства, психотропные вещества или их прекурсоры, инструментов или оборудования, находящихся под специальным контролем и используемых для изготовления наркотических средств или психотропных веществ

Комментарий к [статье 229.1](#)

1. Диспозиция носит бланкетный характер и предполагает применение норм Таможенного кодекса Таможенного союза и ряда других нормативных правовых актов (см. [комментарий к ст. ст. 226.1, 228, 228.2, 282.3 и 282.4 УК](#)).

Непосредственный объект преступления - общественные отношения в сфере обеспечения безопасности здоровья населения, а равно установленный порядок законного оборота наркотических средств, психотропных веществ, их прекурсоров или аналогов, растений, содержащих наркотические средства, психотропные вещества или их прекурсоры, либо их частей, содержащих наркотические средства, психотропные вещества или их прекурсоры, инструментов или оборудования, находящихся под специальным контролем и используемых для изготовления наркотических средств или психотропных веществ.

2. **Предметом** контрабанды, ответственность за которую предусмотрена комментируемой

[статьей](#), являются: 1) наркотические средства, 2) психотропные вещества, 3) прекурсоры наркотических средств или психотропных веществ, 4) аналоги наркотических средств или психотропных веществ, 5) растения, содержащие наркотические средства, психотропные вещества или их прекурсоры, 6) части растений, содержащие наркотические средства, психотропные вещества или их прекурсоры, 7) инструменты или оборудование, находящиеся под специальным контролем и используемые для изготовления наркотических средств или психотропных веществ (о понятии и содержании данных предметов см. [комментарий к ст. ст. 228, 228.1, 228.2, 229 УК РФ](#)).

3. **Объективная сторона** преступления выражается в действии, которое состоит в незаконном перемещении через таможенную границу Таможенного союза либо государственную границу Российской Федерации с государствами - членами Таможенного союза наркотических средств, психотропных веществ, их прекурсоров или аналогов, растений, содержащих наркотические средства, психотропные вещества или их прекурсоры, либо их частей, содержащих наркотические средства, психотропные вещества или их прекурсоры, инструментов или оборудования, находящихся под специальным контролем и используемых для изготовления наркотических средств или психотропных веществ.

Признаки объективной стороны состава этого преступления в целом повторяют признаки контрабанды, предусмотренной [ст. 226.1 УК РФ](#).

Состав преступления - **формальный**. Момент окончания преступления связан с перемещением соответствующих предметов через таможенную границу Таможенного союза либо государственную границу Российской Федерации с государствами - членами Таможенного союза.

4. **Субъективная сторона** контрабанды характеризуется виной в форме прямого умысла.

5. **Субъект** преступления - общий: вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

6. **Квалифицированными составами** преступления являются: совершение деяния группой лиц по предварительному сговору (см. [комментарий к ч. 2 ст. 35 УК РФ](#)); должностным лицом с использованием своего служебного положения (в данном случае речь идет о специальном субъекте, признаки которого определены в [ст. 285 УК](#)); в отношении наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, растений, содержащих наркотические средства, психотропные вещества, либо их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, в значительном размере, который определяется Правительством РФ (см. [комментарий к ст. ст. 228, 228.1, 228.2, 228.3 УК РФ](#)).

7. **Часть 3 ст. 229.1 УК РФ** предусматривает **особо квалифицирующий признак** - совершение данных действий в отношении наркотических средств, психотропных веществ, их прекурсоров или аналогов, растений, содержащих наркотические средства, психотропные вещества или их прекурсоры, либо их частей, содержащих наркотические средства, психотропные вещества или их прекурсоры, в крупном размере (см. [комментарий к ст. ст. 228, 228.1, 228.2, 228.3 УК РФ](#)).

8. **Часть 4 ст. 229.1 УК РФ** предусматривает **три особо квалифицирующих признака**: совершение контрабанды организованной группой (см. [комментарий к ч. 3 ст. 35 УК РФ](#)); в отношении наркотических средств, психотропных веществ, их прекурсоров или аналогов, растений, содержащих наркотические средства, психотропные вещества или их прекурсоры, либо их частей, содержащих наркотические средства, психотропные вещества или их прекурсоры, в особо крупном размере (см. [комментарий к ст. ст. 228, 228.1, 228.2, 228.3 УК РФ](#)); с применением насилия к лицу, осуществляющему таможенный или пограничный контроль.

Статья 230. Склонение к потреблению наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов

Комментарий к [статье 230](#)

1. **Объект преступления** - здоровье населения и установленный законодательством

Российской Федерации порядок оборота наркотических средств и психотропных веществ в части их применения.

2. **Предмет преступления** - наркотические средства или психотропные вещества, указанные в [Перечне](#) наркотических средств, психотропных веществ, подлежащих контролю в Российской Федерации (утвержден Постановлением Правительства РФ от 30 июня 1998 г. N 681), или их аналоги.

3. **Объективная сторона** преступления заключается в склонении к потреблению наркотических средств или психотропных веществ, под которым понимается совершение умышленных действий, возбуждающих у других лиц желание потреблять наркотические средства или психотропные вещества. В соответствии с [п. 27](#) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2006 г. склонение к потреблению наркотических средств или психотропных веществ может выражаться в любых умышленных действиях, в том числе однократного характера, направленных на возбуждение у другого лица желания их потребления. В числе таких действий могут быть уговоры, угрозы, разного рода предложения, советы, психическое или физическое принуждение, ограничение свободы и т.п. В то же время сама по себе демонстрация наркотических средств или психотропных веществ, публичное их изготовление, потребление, не сопровождаемое принуждением другого лица к потреблению, уговорами и т.п., не являются склонением к потреблению наркотических средств или психотропных веществ в смысле [ст. 230](#) УК.

4. **Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом. Мотивы преступления для квалификации преступления значения не имеют, но учитываются при назначении наказания.

В отличие от преступлений, предусмотренных [ч. ч. 1 и 2](#), преступление, предусмотренное [ч. 3 ст. 230](#), совершается с двойной формой вины: прямой умысел по отношению к действиям и неосторожность в виде легкомыслия или небрежности по отношению к наступившим последствиям. В целом такое преступление признается совершенным умышленно ([ст. 27](#) УК).

5. **Субъектом преступления** может быть лицо, достигшее возраста 16 лет.

6. В качестве квалифицирующих признаков этого преступления в [ч. 2 ст. 230](#) УК называется склонение к потреблению наркотических средств или психотропных веществ, совершенное: группой лиц по предварительному сговору или организованной группой ([ч. 2 ст. 35](#) УК); либо двух или более лиц; с применением насилия или угрозой его применения.

Что касается склонения к потреблению наркотических средств или психотропных веществ двух и более лиц, то здесь следует иметь в виду, что подобного рода действия образуют состав преступления вне зависимости от того, совершались ли они одновременно в отношении нескольких лиц или в разное время в отношении каждого из них. Главное здесь состоит в том, чтобы умысел виновного был направлен на склонение к потреблению наркотических средств или психотропных веществ двух и более лиц.

Совершение преступления с применением насилия или под угрозой применения насилия предполагает, что в отношении потерпевшего применяется физическое или психическое воздействие, что может выражаться в причинении легкого, средней тяжести, тяжкого вреда здоровью или угрозе совершить подобного рода действия как в отношении самого потерпевшего, так и к лицам, которые препятствуют склонению к потреблению наркотических средств или психотропных веществ (родственники, друзья, знакомые потерпевшего).

7. **Часть 3 ст. 230** УК устанавливает ответственность за деяния, предусмотренные [ч. ч. 1 и 2 этой статьи](#), при условии, если они совершены в отношении заведомо несовершеннолетнего и повлекли по неосторожности смерть потерпевшего или иные тяжкие последствия. В данном случае под иными тяжкими последствиями, как показывает практика, понимаются: самоубийство или покушение на самоубийство потерпевшего; появление у потерпевшего наркотической зависимости; тяжелое неизлечимое заболевание; заражение ВИЧ-инфекцией. При оценке такого

квалифицирующего признака, как совершение преступления в отношении заведомо несовершеннолетнего либо двух или более лиц, следует иметь в виду, что ответственность за склонение несовершеннолетнего к потреблению наркотических средств или психотропных веществ наступает только при условии, когда виновный достоверно знал, что потерпевший является несовершеннолетним.

8. В соответствии с [примечанием к ст. 230 УК](#) действие [ст. 230 УК](#) не распространяется на случаи пропаганды применения в целях профилактики ВИЧ-инфекции и других опасных инфекционных заболеваний соответствующих инструментов и оборудования, используемых для потребления наркотических средств и психотропных веществ, если эти действия осуществлялись по согласованию с органами исполнительной власти в области здравоохранения и органами по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ.

Содержание подобного рода пропагандистских мероприятий как вынужденная мера профилактики сводится к защите потребителей наркотических средств и психотропных веществ от более серьезных последствий для их здоровья. Это, в частности, выдача и обмен на использованные в специальных пунктах одноразовых игл и шприцов, обучение наркозависимых лиц безопасным приемам потребления наркотиков и т.п.

Статья 231. Незаконное культивирование растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры

Комментарий к [статье 231](#)

1. **Объект преступления** - здоровье населения и установленный Правительством Российской Федерации порядок культивирования наркосодержащих растений.

2. **Предмет преступления** - наркосодержащие растения, культивирование которых полностью запрещено на территории Российской Федерации (опийный мак, кокаиновый куст), а также наркосодержащие растения, культивирование которых возможно лишь при наличии лицензии, но осуществляется в целях незаконного потребления или использования в незаконном обороте наркотических средств (конопля индийская, южноманьчжурская, южночуйская, южноархонская, южнокраснодарская), а также их прекурсоры <1>. Кроме того, этот перечень Правительством Российской Федерации может изменяться и дополняться. Так, например, в соответствии с [Постановлением](#) Правительства РФ от 3 сентября 2004 г. N 454 установлен запрет на культивирование таких наркосодержащих растений, как эфедра и кактус, содержащий мескалин (СЗ РФ. 2004. N 37. Ст. 3734).

<1> Эти растения включены в [Перечень](#), утвержденный Постановлением Правительства РФ от 27.11.2010 N 934 "Об утверждении Перечня растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры и подлежащих контролю в Российской Федерации, крупного и особо крупного размеров культивирования растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры, для целей статьи 231 Уголовного кодекса Российской Федерации, а также об изменении и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации по вопросу оборота растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры" (ред. от 01.10.2012) // URL: www.consultant.ru/document/cons.

3. **Объективная сторона** преступления заключается в: посеве запрещенных к возделыванию растений, содержащих наркотические средства; выращивании таких растений; культивировании сортов конопли, мака или других растений, содержащих наркотические вещества. Необходимо учитывать разъяснения Пленума Верховного Суда РФ, данные в [Постановлении](#) от 15 августа 2006 г. "О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с наркотическими средствами".

Под посевом запрещенных к возделыванию растений, содержащих наркотические вещества,

понимается посев семян или высадка рассады без надлежащего разрешения на любых, в том числе и пустующих, земельных участках. Преступление считается оконченным с момента посева независимо от последующего всхода либо произрастания растений. Для квалификации деяния по [ч. 1 ст. 231 УК](#) необходимо установить крупный размер незаконно культивированных растений, который определен в указанном ранее постановлении. Например, крупный размер кокаинового куста (растение любого вида рода *Erythroxylon*) составляет от 4 растений. Крупный размер конопли (растение рода *Cannabis*) - от 20 растений.

Под выращиванием запрещенных к возделыванию растений понимается уход за посевами и всходами (прополка, полив) с целью доведения этих растений до необходимой стадии созревания. В то же время недостижение этой цели не исключает наказуемости деяния.

Культивированием сортов конопли, мака или других растений, содержащих наркотические вещества, признаются действия по совершенствованию технологий выращивания растений, выведение новых сортов, повышение их урожайности, развитие устойчивости к заболеваниям, районирование (выращивание южных сортов конопли в северных регионах) и т.п. Культивированием также считается уход за дикорастущими растениями, их полив, прополка и т.д.

4. **Субъект преступления** - лицо, достигшее возраста 16 лет.

5. **Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный осознает, что осуществляет посев или выращивание именно запрещенных к возделыванию растений, а также осознанно культивирует коноплю, мак или другие растения, содержащие наркотические вещества, и желает этого. Сама цель посева, выращивания и культивирования запрещенных к возделыванию культур, содержащих наркотические вещества, для квалификации по [ст. 231 УК](#) значения не имеет.

По этой причине при посеве или выращивании наркосодержащих культур с целью использования их для обычных хозяйственных нужд, не связанных с изготовлением наркотиков (получение семян, масла, волокон и т.п.), деяние не утрачивает общественной опасности и квалифицируется по [ст. 231 УК](#).

6. В [ч. 2 ст. 231 УК](#) содержится три квалифицирующих признака деяния: совершаемое группой лиц по предварительному сговору (см. [ч. 2 ст. 35 УК](#)) или организованной группой (см. [ч. 3 ст. 35 УК](#)), совершенное в особо крупном размере. В [примечании к ст. 231 УК](#) говорится по этому поводу, что размеры запрещенных к возделыванию растений, содержащих наркотические средства, для целей настоящей [статьи](#) утверждаются Правительством Российской Федерации. [Перечень](#) подобных растений утвержден Постановлением Правительства Российской Федерации от 27 ноября 2010 г. N 934 (в ред. от 01.10.2012). Особо крупный размер кокаинового куста составляет от 20 растений, конопли - от 330 растений.

Статья 232. Организация либо содержание притонов для потребления наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов

Комментарий к [статье 232](#)

1. **Объект преступления** - здоровье населения и законный порядок оборота наркотических средств или психотропных веществ. Кроме того, организация либо содержание притонов для потребления наркотических средств или психотропных веществ посягает на общественные отношения, касающиеся условий проживания других людей, проживающих по соседству с притоном, что причиняет вред общественному порядку.

2. **Предмет преступления** - наркотические средства или психотропные вещества или их аналоги (см. [комментарий к ст. 228 УК](#)).

3. **Объективную сторону** преступления составляют: организация притонов для потребления наркотических средств или психотропных веществ; содержание таких притонов.

Для наличия состава преступления достаточно совершения одного из названных действий, но, как правило, эти действия составляют одно целое.

Притоном в данной ситуации признается любое жилое или нежилое помещение, систематически (два или более раза) используемое для потребления наркотических средств или психотропных веществ. Цель, которую преследовало лицо, предоставляя помещение для потребления наркотических средств или психотропных веществ, уголовно-правового значения не имеет.

Под организацией притонов для потребления наркотических средств или психотропных веществ понимаются умышленные действия, направленные на подбор соответствующего помещения и работников по его обслуживанию, формирование круга посетителей притона, определение оптимального графика работы притона и т.п. действия, имеющие единую цель - создать притон для потребления наркотических средств или психотропных веществ. Преступление считается оконченным с момента создания притона.

Содержание притона включает в себя совокупность действий, направленных на обеспечение его надлежащего функционирования (внесение соответствующих платежей, ремонт, уборка помещения, обслуживание посетителей).

Преступление считается оконченным с начала действий по обслуживанию притона. Здесь следует иметь в виду, что согласно разъяснению Пленума Верховного Суда РФ в случае, если организатор или содержатель притона снабжал посетителей притона наркотическими средствами или психотропными веществами либо склонял других лиц к их потреблению, его действия следует квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных [ст. ст. 232, 228.1, 230 УК](#).

4. Субъектом преступления может быть лицо, достигшее 16-летнего возраста.

5. Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной виной в форме прямого умысла. Виновный осознает, что организует или содержит помещение для потребления наркотических средств или психотропных веществ, и желает этого. Обязательным признаком субъективной стороны этого преступления является наличие у виновного специальной цели - обеспечить потребление наркотических средств или психотропных веществ.

Мотивация реализации этой цели на квалификацию преступления не влияет.

6. Частью 2 ст. 232 УК предусмотрен квалифицированный состав этого преступления - организация либо содержание притонов для потребления наркотических средств или психотропных веществ, совершенные группой лиц по предварительному сговору (см. [комментарий к ст. 35 УК](#)).

7. Часть 3 ст. 232 предусматривает ответственность за совершение преступления организованной группой (см. [комментарий к ст. 35 УК](#)).

Статья 233. Незаконная выдача либо подделка рецептов или иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ

[Комментарий к статье 233](#)

1. Объектом преступления является установленный государством порядок оборота наркотических средств или психотропных веществ в части их выдачи и получения в медицинском учреждении.

2. Предмет преступления: рецепты или иные документы, дающие право на законное получение наркотических средств или психотропных веществ.

Под рецептом применительно к [ст. 233 УК](#) понимается письменное предписание врача о составе, количестве и изготовлении лекарств, содержащих наркотические средства и психотропные вещества, о способе их применения. К иным документам относятся документы,

являющиеся основанием для выдачи (продажи) наркотических средств или психотропных веществ. Это, в частности: лицензия на тот или иной вид деятельности, связанной с оборотом наркотических средств или психотропных веществ; выписка из истории болезни стационарного больного; требование, товарно-транспортная накладная; заявка медицинского учреждения на получение наркотических средств или психотропных веществ для использования в лечебной практике (см.: п. 33 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2006 г. "О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с наркотическими средствами, психотропными, сильнодействующими и ядовитыми веществами").

3. Объективную сторону преступления составляют: незаконная выдача рецептов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ; подделка таких рецептов; незаконная выдача иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ; подделка таких документов.

Совершение хотя бы одного из названных действий образует состав преступления, предусмотренного [ст. 233](#) УК.

Суть незаконной выдачи рецептов или иных документов, дающих право на получение наркотических средств или иных психотропных веществ, состоит в том, что виновное лицо игнорирует утвержденные органами здравоохранения соответствующие правила и предписания, касающиеся выдачи этих документов. Например, врач выписывает рецепт без надлежащего к тому основания или лицензия на торговлю лекарствами выдается аптеке, где нет подтвержденных органами внутренних дел условий безопасного хранения наркосодержащих лекарств.

Незаконная выдача рецептов или иных документов является окончательным преступлением с момента их передачи другому лицу, не имеющему права на их получение.

Подделка рецептов или иных документов может выражаться как в полном изготовлении названных документов, включая все реквизиты и записи, так и во внесении виновным в подлинный документ тех или иных изменений и дополнений (изменение срока действия документа, вида, объема наркотического средства, подписи лиц, выдавших рецепт или иной документ, и т.п.).

Оконченным данное деяние считается с момента подделки рецепта или иного документа, дающего право на получение наркотического средства или психотропного вещества. При этом не имеет значения, что эти поддельные документы не были использованы по назначению. В случае, когда лицо получило по поддельным документам наркотические средства или психотропные вещества, его действия могут квалифицироваться по [ст. ст. 233](#) и [228](#) УК.

4. Субъектом преступления при выдаче рецептов или иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ, могут быть лица, наделенные правом выдачи этих документов (врачи частных и государственных лечебных учреждений, должностные лица, работающие в системе здравоохранения, и т.п.). Субъектом подделки применительно к [ст. 233](#) УК может быть любое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

5. Субъективная сторона преступления, предусмотренного [ст. 233](#) УК, выражается в прямом умысле. Лицо осознает, что незаконно выдает или подделывает рецепт или иной документ, дающий право на получение наркотических средств или психотропных веществ, и желает этого. Мотив и цель при этом не влияют на квалификацию преступления.

Статья 234. Незаконный оборот сильнодействующих или ядовитых веществ в целях сбыта

Комментарий к [статье 234](#)

1. Комментируемая [статья](#) фактически предусматривает ответственность за два самостоятельных преступления:

1) незаконные изготовление, переработку, приобретение, хранение, перевозку или пересылку

в целях сбыта, а равно незаконный сбыт сильнодействующих или ядовитых веществ, не являющихся наркотическими средствами или психотропными веществами, либо оборудования для их изготовления или переработки (ч. ч. 1 - 3 ст. 234 УК);

2) нарушение правил производства, приобретения, хранения, учета, отпуска, перевозки или пересылки сильнодействующих или ядовитых веществ, если это повлекло по неосторожности их хищение либо причинение иного существенного вреда (ч. 4 ст. 234 УК).

2. **Основным непосредственным объектом** преступления, предусмотренного (ч. ч. 1 - 3 ст. 234 УК, являются охраняемые уголовным законом общественные отношения, обеспечивающие законный оборот сильнодействующих и ядовитых веществ, и, как следствие, здоровье населения (безопасность здоровья населения от негативного воздействия таких веществ), а дополнительным, носящим факультативный характер, - общественная, экологическая безопасность и др.

3. **Предметом** этого преступления являются сильнодействующие и ядовитые вещества, не являющиеся наркотическими средствами и психотропными веществами, а также оборудование для их изготовления или переработки.

Сильнодействующими и ядовитыми веществами, не являющимися наркотическими средствами и психотропными веществами, признаются вещества, включенные в специальные списки, утверждаемые Правительством РФ. В настоящее время действуют [Список](#) сильнодействующих и [Список](#) ядовитых веществ, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 29 декабря 2007 г. N 964 (с последующими изменениями) для целей ст. 234 и других статей УК.

Списки по состоянию на дату последних изменений (22.02.2012) включают 93 наименования сильнодействующих (барбитал, диазепам, клоназепам, спорынья, трава эфедры, трамадол, эфедрин и др.) и 43 наименования ядовитых (бруцин змеиный яд, изосафрол, метиловый спирт, пиперональ, пчелиный яд очищенный, сафрол, экстракт чилибухи и др.) веществ.

Кроме того, в соответствии с указанным [Постановлением](#) Правительства РФ к сильнодействующим веществам также относятся: соли и изомеры перечисленных в списке сильнодействующих веществ во всех случаях, когда существование таких солей и изомеров возможно; эфиры простые и сложные перечисленных в [Списке](#) сильнодействующих веществ; все лекарственные формы, какими бы фирменными (торговыми) названиями они не обозначались, в состав которых входят перечисленные в [Списке](#) сильнодействующие вещества в сочетании с фармакологическими неактивными компонентами; все смеси, содержащие перечисленные в [Списке](#) сильнодействующие вещества независимо от их концентрации.

Таким образом, ответственность наступает за незаконный оборот сильнодействующих или ядовитых веществ не только в случаях их изготовления, переработки, приобретения, хранения, перевозки, пересылки или сбыта в чистом виде, но и когда сильнодействующие или ядовитые вещества находятся в составе различных лекарственных форм и смесей.

В соответствии с п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2006 г. N 14 для определения вида (сильнодействующие или ядовитые), размеров, названий и свойств таких веществ требуется соответствующее заключение эксперта или специалиста.

Сильнодействующие и ядовитые вещества (в чистом виде как таковые либо в смеси с другими веществами) находятся в незаконном обороте как: 1) лекарственные средства; 2) пищевые и биологически активные добавки и 3) химические и биологические вещества, используемые в производственных и бытовых целях. Оборот указанных групп средств, добавок и веществ регулируется различными нормативными правовыми актами.

Деятельность, связанная с оборотом лекарственных средств, в том числе являющихся сильнодействующими или ядовитыми веществами, регулируется Федеральным [законом](#) от 12 апреля 2010 г. N 61-ФЗ "Об обращении лекарственных средств", а также Федеральным [законом](#) от 4 мая 2011 г. "О лицензировании отдельных видов деятельности", установившим, что

производство лекарственных средств и фармацевтическая деятельность относятся к видам деятельности, на которые требуется лицензия. Существует специальный порядок отпуска лекарственных средств, относящихся к сильнодействующим или ядовитым веществам. Такие лекарственные средства подлежат предметно-количественному учету в аптечных учреждениях (организациях), организациях оптовой торговли лекарственными средствами, лечебно-профилактических учреждениях и частнопрактикующими врачами. Эти лекарственные средства отпускаются аптечными учреждениями (организациями) по рецептам, выписанным на рецептурных бланках утвержденной формы.

Деятельность, связанная с оборотом пищевых и биологически активных добавок (БАД), регулируется Федеральным [законом](#) от 2 января 2000 г. N 29-ФЗ "О качестве и безопасности пищевых продуктов". Согласно этому нормативному акту БАД и пищевые добавки являются пищевыми продуктами и подлежат государственной регистрации как пищевые продукты. Растения и продукты их переработки, содержащие сильнодействующие или ядовитые вещества, включены в перечень растений и продуктов их переработки, объектов животного происхождения, микроорганизмов, грибов и биологически активных веществ, запрещенных для использования в составе биологически активных добавок к пище, являющийся приложением к Техническому регламенту Таможенного союза "О безопасности пищевой продукции" - [ТР ТС 021/2011](#).

Деятельность, связанная с оборотом химических и биологических сильнодействующих и ядовитых веществ, используемых в производственных и бытовых целях, и ее ограничения регулируются различными нормативными правовыми актами. Так, например, Федеральным [законом](#) от 17 июля 1999 г. N 176-ФЗ "О почтовой связи" ([ст. 22](#)) сильнодействующие и ядовитые вещества запрещены к пересылке в почтовых отправлениях, пересылаемых в пределах Российской Федерации. Яды включены в утвержденный Указом Президента РФ от 22 февраля 1992 г. N 179 [Перечень](#) видов продукции и отходов производства, свободная реализация которых запрещена.

4. Минимальные размеры сильнодействующих или ядовитых веществ, при которых наступает ответственность по [ч. 1](#) и [ч. 2 ст. 234](#) УК, не установлены.

5. К оборудованию для изготовления и переработки сильнодействующих и ядовитых веществ относятся различного рода приборы, аппараты, инструменты, установки, технологические комплексы. Под специальным контролем указанное оборудование не находится. Какого-либо нормативно утвержденного перечня такого оборудования, по подобию перечня инструментов и оборудования, находящихся под специальным контролем и используемых для производства и изготовления наркотических средств и психотропных веществ, не существует.

6. **Объективную сторону** рассматриваемого преступления составляют указанные в законе действия. О понятии этих действий см. [комментарий к ст. ст. 228](#) (изготовление, переработка, приобретение, хранение, перевозка) и [228.1](#) (пересылка, сбыт) УК.

Незаконность указанных действий означает, что лицо совершает их помимо установленных правил или без соответствующего разрешения. Незаконный сбыт сильнодействующих или ядовитых веществ образует состав преступления независимо от того, на законных или незаконных основаниях они были приобретены.

7. Состав рассматриваемого преступления является формальным, т.е. преступление следует считать оконченным с момента совершения одного из указанных в законе действий.

При этом диспозиция [ч. 1 ст. 234](#) УК сформулирована таким образом, что преступление следует считать оконченным с момента начала совершения переработки, хранения, перевозки или пересылки сильнодействующих или ядовитых веществ. Например, ответственность лица за пересылку сильнодействующих или ядовитых веществ с целью сбыта наступает как за оконченное преступление с момента отправления письма, посылки, багажа и т.п. с содержащимся в нем указанным веществом независимо от получения его адресатом.

Что касается изготовления и приобретения сильнодействующих или ядовитых веществ с целью сбыта, то преступление будет считаться оконченным с момента получения изготовителем

или приобретателем соответствующих веществ.

Сбыт сильнодействующих или ядовитых веществ, а также оборудования для их изготовления или переработки следует рассматривать как оконченное преступление с момента завершения действий по сбыту, т.е. с момента передачи этих веществ или оборудования другим лицам, за исключением случаев, когда имела место проверочная закупка таких веществ или оборудования оперативными подразделениями органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность.

В этих случаях содеянное следует квалифицировать по [части 3 статьи 30](#) и соответствующим частям [ст. 234](#) УК РФ как покушение на сбыт, поскольку в результате проверочной закупки происходит изъятие из незаконного оборота сильнодействующего или ядовитого вещества либо оборудования для их изготовления или переработки и преступление не доведено до конца по не зависящим от сбытчика причинам.

Действия лица, сбывающего с корыстной целью под видом сильнодействующих или ядовитых веществ какие-либо иные вещества, следует рассматривать как мошенничество, а действия покупателя, при наличии предусмотренных законом оснований, квалифицировать как покушение на незаконное приобретение сильнодействующих или ядовитых веществ.

Что касается действий посредника в сбыте или приобретении сильнодействующих или ядовитых веществ или оборудования для их изготовления или переработки, то их следует квалифицировать как соучастие в сбыте или в приобретении (в зависимости от того, в чьих интересах - сбытчика или приобретателя действует посредник) таких веществ или оборудования.

8. Субъективная сторона преступления, предусмотренного [ч. ч. 1 - 3 ст. 234](#) УК, характеризуется виной в форме прямого умысла и специальной целью (желание сбыта сильнодействующих или ядовитых веществ либо оборудования для их изготовления или переработки).

Мотивы могут быть различными и для квалификации содеянного значения не имеют.

9. Субъект преступления - общий, т.е. физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

10. Квалифицированный состав преступления предусматривает его совершение группой лиц по предварительному сговору ([ч. 2 ст. 234](#) УК), а особо квалифицированный - совершение деяния организованной группой либо в отношении сильнодействующих веществ в крупном размере ([ч. 3 ст. 234](#) УК).

Крупный размер сильнодействующих веществ для целей [статьи 234](#) УК утвержден [Постановлением](#) Правительства РФ от 29 декабря 2007 г. N 964 (с последующими изменениями) и определен в граммах. Этим Постановлением также установлено, что для лекарственной формы, смеси и раствора, в состав которых входит хотя бы одно вещество, перечисленное в списке сильнодействующих веществ, крупный размер определяется как крупный размер сильнодействующего вещества, содержащегося в лекарственной форме, смеси или растворе, для которого установлен наименьший крупный размер, исходя из общего количества без пересчета на действующее вещество.

11. Основным непосредственным объектом преступления, предусмотренного [ч. 4 ст. 234](#) УК, являются охраняемые уголовным законом общественные отношения, обеспечивающие установленный порядок (специальные правила) оборота сильнодействующих и ядовитых веществ и, как следствие, здоровье населения, а дополнительным, носящим факультативный характер, - общественная безопасность, сохранность собственности, экологическая безопасность и др.

12. Предмет этого преступления - сильнодействующие и ядовитые вещества, не являющиеся наркотическими средствами или психотропными веществами.

13. Объективную сторону преступления составляют указанные в законе действия,

закрывающиеся в нарушении правил оборота (производства, приобретения, хранения, учета, отпуска, перевозки или пересылки) сильнодействующих или ядовитых веществ. При этом объективную сторону образуют три обязательных признака: а) нарушение правил оборота; б) последствия в виде хищения сильнодействующих или ядовитых веществ либо причинение иного существенного вреда; в) причинная связь между нарушением правил и наступившими последствиями.

Понятия производства, хранения, учета, отпуска, перевозки и пересылки раскрыты при [комментировании ст. 228.2 УК](#), приобретения - [ст. 228 УК](#). Так, под производством применительно к [ч. 4 ст. 234 УК](#) следует понимать действия, направленные на серийное получение сильнодействующих или ядовитых веществ из химических веществ или растений. Производство является частным случаем изготовления сильнодействующих и ядовитых веществ. Отпуск является частным случаем сбыта как способа возмездной либо безвозмездной передачи сильнодействующих или ядовитых веществ другим лицам и представляет собой действия по выдаче уполномоченным лицом в установленном порядке (с соблюдением установленных правил) указанных предметов. Учет представляет собой действия по установлению наличия таких веществ путем их подсчета и фиксации в соответствии с установленными правилами и предполагает, помимо установления их наличия, регистрацию движения сильнодействующих и ядовитых веществ в книгах, реестрах и прочих учетных документах.

Под нарушением правил оборота следует понимать как неисполнение, так и ненадлежащее исполнение установленных правил.

В указанных ситуациях следует исходить из того, что ответственность по [ч. 4 ст. 234 УК](#) наступает только за нарушение правил, установленных нормативными правовыми актами федерального уровня - федеральными законами, указами Президента РФ, постановлениями Правительства РФ и ведомственными нормативными правовыми актами.

Так, например, [Постановлением](#) Правительства РФ от 30 августа 2001 г. N 643 установлено, что в центральной экологической зоне Байкальской природной территории запрещены перевозки сильнодействующих и ядовитых веществ без упаковки в герметичную тару, обеспечивающую сохранность груза при авариях судов и иных плавучих средств; [Правила](#) хранения, учета и передачи вещественных доказательств, относящихся к категории сильнодействующих и ядовитых веществ, утверждены Постановлением Правительства РФ от 12 апреля 2010 г. N 224; [Правила](#) хранения сильнодействующих и ядовитых лекарственных средств для медицинского применения утверждены Приказом Минздравсоцразвития от 23 августа 2010 г. N 706н.

Наиболее полно урегулированы правила оборота сильнодействующих и ядовитых веществ, относящихся к лекарственным средствам.

Что касается правил оборота сильнодействующих и ядовитых веществ, не относящихся к лекарственным средствам, то единые правила отсутствуют. Имеются лишь разрозненные нормативные правовые акты, частично регламентирующие отдельные виды оборота.

14. Наступление последствий в виде хищения означает, что имеет место окончательное хищение сильнодействующих или ядовитых веществ, под которым, согласно [примечанию к ст. 158 УК](#), понимаются совершенные с корыстной целью противоправные безвозмездное изъятие и (или) обращение чужого имущества в пользу виновного или других лиц, причинившие ущерб собственнику или иному владельцу этого имущества. При этом для квалификации содеянного не имеет значения размер похищенного и причиненного ущерба, пусть даже это хищение является малозначительным. Не имеет значение и то, будут ли квалифицированы действия по хищению сильнодействующих и ядовитых веществ как уголовно наказуемое преступление либо как административное правонарушение, предусмотренное [ст. 7.27](#) "Мелкое хищение" КоАП РФ.

Причинение иного существенного вреда может выражаться, согласно данным в [Постановлении](#) Пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2006 г. N 14 разъяснениям, в длительном заболевании человека, загрязнении ядовитыми веществами окружающей среды, приостановке на длительный срок производственного процесса, возникновении пожара и т.п.

Причинение по неосторожности смерти либо тяжкого вреда здоровью человека не охватывается составом [ст. 234 УК](#). В этих случаях действия виновного влекут ответственность по совокупности преступлений, предусмотренных [ч. 4 ст. 234 УК](#) и соответствующими частями [ст. 109](#) или [ст. 118 УК](#).

Причинная связь между деянием и наступившими последствиями предполагает установление того, что хищение сильнодействующих или ядовитых веществ либо наступление иного существенного вреда явилось следствием нарушения конкретных правил оборота сильнодействующих или ядовитых веществ.

15. Преступление, предусмотренное [ч. 4 ст. 234 УК](#), имеет материальный состав и признается оконченным лишь в случае наступления указанных в законе последствий.

16. **Субъективная сторона преступления.** Принято считать, что данное преступление может быть совершено только с умышленной формой вины, но, по мнению ряда авторов, оно может быть совершено и по неосторожности.

По отношению к указанным последствиям (к последующему за нарушением правил хищению или причинению иного существенного вреда) субъективная сторона преступления характеризуется неосторожностью, что особо оговорено в [ч. 4 ст. 234 УК](#).

Если субъект преступления относится к наступлению последствий с прямым или косвенным умыслом, то содеянное им, в зависимости от обстоятельств, может быть квалифицировано как пособничество хищению, преступление против жизни и здоровья и т.д.

17. **Субъект преступления,** предусмотренного [ч. 4 ст. 234 УК](#), - специальный. Им может быть только лицо, в обязанности которого в соответствии с установленным порядком входит соблюдение правил оборота сильнодействующих или ядовитых веществ.

Статья 235. Незаконное занятие частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью

Комментарий к [статье 235](#)

1. **Объект преступления** - здоровье населения и порядок регулирования частной медицинской и фармацевтической деятельности.

2. **Объективную сторону** преступления составляет занятие частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью лицом, не имеющим лицензии на эти виды деятельности, если это повлекло по неосторожности причинение вреда здоровью человека ([ч. 1 ст. 235 УК](#)) или смерть человека ([ч. 2 ст. 235 УК](#)).

Само по себе содержание частной медицинской практики, требования, предъявляемые к этой деятельности, по большинству своих составляющих могут не отличаться от медицинской практики в рамках государственной и муниципальной системы здравоохранения. Основное ее принципиальное отличие состоит в том, что частная медицинская практика финансируется не из бюджетных средств, а за счет личных средств граждан, внебюджетных средств предприятий и организаций, страховых компаний и т.п. Частная медицинская практика в разных ее формах осуществляется в соответствии с договором, заключаемым частным медицинским учреждением с пациентом. В соответствии со [ст. 57 Основ законодательства Российской Федерации от 22 июня 1993 г. "Об охране здоровья граждан"](#) (в ред. от 07.12.2011) одним из видов частной медицинской практики является деятельность разного рода народных целителей, включая шаманство. Именно подобная деятельность чаще всего осуществляется лицами, не имеющими лицензии. Содержание фармацевтической деятельности включает в себя как изготовление лекарственных средств и препаратов, так и их реализацию.

Обязательным признаком объективной стороны в указанных случаях являются преступные последствия, которые причинены по легкомыслию или по небрежности хотя бы одному человеку.

3. **Субъект преступления** - специальный. Это лицо, занимающееся частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью без лицензии. Возраст наступления уголовной ответственности - 16 лет.

4. С **субъективной стороны** преступление характеризуется неосторожной формой вины. Лицо, занимавшееся частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью, не имея лицензии на избранный вид деятельности, не предвидело наступления общественно опасных последствий, но должно было и могло их предвидеть, либо предвидело их наступление, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на их предотвращение. Хотя в некоторых источниках высказана точка зрения о том, что в этом составе преступления субъект действует с двойной формой вины.

Статья 236. Нарушение санитарно-эпидемиологических правил

Комментарий к [статье 236](#)

1. **Объект преступления** - здоровье населения, его санитарно-эпидемиологическое благополучие, которое в соответствии с Федеральным [законом](#) от 30 марта 1999 г. N 52-ФЗ "О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения" (ред. от 25.06.2012) означает такое состояние здоровья населения и его среды обитания, при котором отсутствует вредное воздействие факторов среды обитания на человека и обеспечиваются благоприятные условия его жизнедеятельности.

2. С **объективной стороны** преступление характеризуется нарушением санитарно-эпидемиологических правил и наступлением причинно связанных с этим нарушением последствий в виде массового заболевания или отравления людей ([ч. 1 ст. 236 УК](#)) или смерти человека ([ч. 2 ст. 236 УК](#)).

Санитарно-эпидемиологические правила, нарушение которых при определенных [УК](#) условиях может повлечь наступление уголовной ответственности, определяются законодательством Российской Федерации и ведомственными нормативными актами, утвержденными Правительством Российской Федерации. Это, в частности: [Положение](#) о государственном санитарно-эпидемиологическом нормировании (утверждено Постановлением Правительства РФ от 24 июля 2000 г.) (в ред. от 15 сентября 2005 г.); [Постановление](#) Правительства РФ от 15 сентября 2005 г. N 569 "О Положении об осуществлении государственного санитарно-эпидемиологического надзора в Российской Федерации" (в ред. от 21 апреля 2010 г.).

В этих документах определены такие основополагающие, обязательные для квалификации деяния признаки, как массовое заболевание людей и их массовое отравление.

Под массовым заболеванием людей понимаются заболевания вирусного, кишечного, бактериального или иного характера, распространенность которых явно превышает средний уровень заболеваемости данной болезнью за определенный период на данной территории. Под массовым отравлением людей понимаются острые, хронические, производственные, лекарственные, химические и другие заболевания, возникновение которых вызвано действием токсических веществ различного происхождения на организм человека путем абсорбции их через дыхательные пути, в результате попадания на кожу, поглощения с пищей и жидкостями и т.д.

Признаком массового заболевания или отравления людей охватывается вред здоровью любой тяжести.

3. **Субъектом** данного преступления может быть вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста, в обязанность которого входит обеспечение соблюдения санитарно-эпидемиологических правил. В основном это работники предприятий общественного питания и медицинских учреждений, сотрудники органов, осуществляющие контроль за состоянием санитарно-эпидемиологической обстановки на конкретных объектах и в регионах.

4. С **субъективной стороны** преступление характеризуется неосторожной формой вины. Лицо, нарушившее правила, указанные в [ст. 236 УК](#), не предвидело наступления общественно опасных последствий, но должно было и могло их предвидеть, либо предвидело их наступление, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на их предотвращение.

Статья 237. Сокрытие информации об обстоятельствах, создающих опасность для жизни или здоровья людей

Комментарий к [статье 237](#)

1. **Объект преступления** - здоровье населения и право граждан на достоверную информацию, касающуюся жизни и здоровья людей. Обладание такой информацией позволяет в той или иной степени полностью или частично нейтрализовать угрозу для населения.

2. **Предмет преступления** - информация о событиях, фактах или явлениях, создающих опасность для жизни или здоровья людей либо для окружающей среды. Под событием в смысле [ст. 237 УК](#) следует понимать разного рода необычные, представляющие особую значимость факты общественной жизни, например начало военных действий в общественно значимых масштабах. Явление - это масштабное, опасное для жизни и здоровья населения изменение в окружающей среде, например землетрясение, наводнение. Факт в данном случае означает результат тех или иных действий, в результате которых наступили последствия, создающие опасность для жизни или здоровья людей либо для окружающей среды, например повреждение очистных сооружений, железнодорожная катастрофа, в результате которой произошли утечка ядохимикатов, разрушение ядерного реактора.

Информация о названных событиях, фактах или явлениях, создающих опасность для жизни или здоровья людей либо для окружающей среды, не может быть отнесена к категории сведений, составляющих государственную или коммерческую тайну, и должна незамедлительно доводиться через средства массовой информации или иным способом до сведения граждан и органов, уполномоченных на принятие мер по устранению такой опасности.

3. **Объективная сторона** преступления включает в себя действия или бездействие, состоящие в сокрытии или искажении информации. Сокрытие информации - это неведение информации либо несвоевременное доведение до сведения лиц и организаций, имеющих право на ее получение либо нуждающихся в ее получении с целью воздействия на события, факты, явления, создающие опасность для жизни или здоровья людей либо для окружающей среды. Искажение информации - это сообщение неполных или недостоверных данных относительно фактов, событий и явлений, создающих опасность для жизни и здоровья людей или окружающей среды.

Преступление считается оконченным в момент сокрытия или искажения информации об угрозе жизни или здоровью людей либо для окружающей среды.

4. **Субъектом преступления** ([ч. 1 ст. 237 УК](#)) может быть только лицо, достигшее 16-летнего возраста, обязанное по своему служебному положению обеспечивать население и соответствующие органы информацией об обстоятельствах, создающих опасность для жизни и здоровья людей либо для окружающей среды.

5. **Субъективная сторона** преступления ([ч. 1 ст. 237 УК](#)) характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный осознает, что преднамеренно скрывает или искажает информацию о событиях, фактах или явлениях, создающих опасность для жизни и здоровья людей либо для окружающей среды, и желает этого.

6. Квалифицирующими признаками преступления ([ч. 2 ст. 237 УК](#)) являются: совершение преступления лицом, занимающим государственную должность Российской Федерации или государственную должность субъекта Российской Федерации, а равно главой органа местного самоуправления (см. [ч. ч. 2 и 3 примечания к ст. 285 УК РФ](#)); причинение вреда здоровью (от легкого до тяжкого); наступление иных тяжких последствий (крупномасштабное загрязнение атмосферы, рек, озер, морей, значительный материальный ущерб и т.п.).

Вина по отношению к последствиям, указанным в [ч. 2 ст. 237 УК](#), может выражаться только в форме неосторожности.

Статья 238. Производство, хранение, перевозка либо сбыт товаров и продукции, выполнение работ или оказание услуг, не отвечающих требованиям безопасности

Комментарий к [статье 238](#)

1. **Объект преступления** - здоровье населения и безопасность товаров, работ и услуг для жизни и здоровья потребителей.

2. **Предмет преступления** - товары, услуги, работы, не отвечающие требованиям жизни или здоровья потребителей. К предмету преступления также относятся разного рода документы, удостоверяющие соответствие товаров, работ или услуг требованиям безопасности. Одним из видов документов является, в частности, сертификат соответствия, подтверждающий идентичность маркированной им продукции установленным требованиям.

3. Объективная сторона преступления выражается в деянии, совершаемом в различных формах: производстве, хранении или перевозке в целях сбыта либо сбыт товаров и продукции, выполнении работ или оказании услуг, не отвечающих требованиям безопасности жизни или здоровья потребителей, неправомерных выдаче или использовании официального документа, удостоверяющего соответствие указанных товаров, работ, услуг требованиям безопасности.

Под производством продукции в данном случае понимается выход готовой для использования продукции, снабженной сертификатом качества, за пределы предприятия-изготовителя либо помещение этой продукции на склад в целях последующего сбыта. Не является производством в смысле [ст. 238 УК](#) изготовление продукции, не предназначенной к сбыту (промышленный образец). Промежуточные этапы изготовления товаров и продукции также не считаются их производством. Под хранением, составляющим объективную сторону преступления, подразумеваются действия лица по фактическому обладанию товарами и продукцией, не отвечающими требованиям безопасности их сбыта.

Перевозкой считается перемещение упомянутых товаров или продукции с одного места на другое (со склада производителя в склад магазина).

Сбыт товаров и продукции означает их выпуск на товарный рынок, реализацию оптовым или розничным потребителям.

Выполнение работ или оказание услуг включает в себя любую деятельность, осуществляемую в интересах потребителей (строительство жилых домов, ремонт бытовой техники, пошив одежды и т.п.) и не отвечающую требованиям безопасности их жизни или здоровья.

Под неправомерной выдачей официального документа, удостоверяющего соответствие товаров и продукции, работ и услуг требованиям безопасности, понимается незаконное предоставление этого документа производителю работ или услуг, изготовителю товаров, либо вообще без соответствующей сертификации, либо при условии, когда сертификация привела к отрицательным результатам. Что касается неправомерного использования официального документа, удостоверяющего соответствие указанных товаров, работ или услуг требованиям безопасности, то эти действия могут выражаться в маркировке знаком соответствия товаров, обладающих опасными для здоровья потребителей свойствами, а также использовании официального документа (сертификата качества) при продаже товаров с истекшим сроком годности.

Состав преступления, указанный в [ч. 1 ст. 238 УК](#), по конструкции является формальным. Преступление считается оконченным с момента выполнения любого из действий, указанных в [ст. 238 УК](#).

4. **Субъект преступления** - лицо, достигшее 16-летнего возраста и занимающееся производством, хранением, перевозкой либо сбытом товаров и продукции, выполняющее работы и оказывающее услуги, не отвечающие требованиям безопасности жизни и здоровья потребителей.

5. Субъектом неправомерного использования официального документа, удостоверяющего соответствие товаров, работ или услуг требованиям безопасности, может быть любое лицо, причастное к производству, хранению либо сбыту товаров и продукции, выполняющее работы и оказывающее услуги, не отвечающие требованиям безопасности жизни и здоровья потребителей.

6. Субъектом неправомерной выдачи официальных документов, удостоверяющих соответствие товаров, продукции, работ, услуг необходимым требованиям, может быть только работник, уполномоченный выдавать такие документы.

7. **Субъективная сторона** рассматриваемого преступления характеризуется прямым умыслом. Обязательным условием субъективной стороны преступления является цель сбыта.

8. Квалифицирующими названное деяние признаками являются:

совершение деяний группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (см. ч. ч. 2, 3 ст. 35 УК РФ);

совершение этих деяний в отношении товаров, работ или услуг, предназначенных для детей в возрасте до шести лет;

совершение деяний, повлекших по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью либо смерть человека (субъективная сторона характеризуется двойной формой вины).

9. Особо квалифицирующее данное преступление обстоятельство предусмотрено [ч. 3 данной статьи](#). Это причинение по неосторожности смерти двум или более лицам.

Статья 239. Создание некоммерческой организации, посягающей на личность и права граждан

Комментарий к [статье 239](#)

1. **Объект преступления:** установленная государством система требований, предъявляемых к созданию и деятельности религиозных, общественных объединений и иных некоммерческих организаций; положения [Конституции](#), составляющие основы правового статуса личности в Российской Федерации; здоровье населения. Цели и порядок создания общественных религиозных объединений регламентируются законодательством Российской Федерации. Так, в соответствии с Федеральным [законом](#) от 19.05.1995 N 82-ФЗ "Об общественных объединениях" (ред. от 20.07.2012) запрещаются создание и деятельность объединений, цели и действия которых направлены на насильственное изменение основ конституционного строя и нарушение целостности России, подрыв безопасности государства, создание вооруженных формирований, разжигание социальной, расовой, национальной и религиозной розни.

2. Данная статья предусматривает ответственность за два самостоятельных состава преступления: в [ч. 1](#) речь идет об ответственности за создание религиозного или общественного объединения, деятельность которого сопряжена с насилием над гражданами или иным причинением вреда их здоровью или руководство таким объединением; в [ч. 2](#) ответственность предусмотрена за создание некоммерческой организации (включая некоммерческую организацию, выполняющую функции иностранного агента) либо структурного подразделения иностранной некоммерческой неправительственной организации, деятельность которых сопряжена с побуждением граждан к отказу от исполнения гражданских обязанностей или к совершению иных противоправных деяний, или за руководство такой организацией либо структурным подразделением.

Объективная сторона в первом составе преступления состоит в альтернативно

совершенных действиях: создание религиозного или общественного объединения, деятельность которого сопряжена с насилием над гражданами или иным причинением вреда их здоровью; руководство таким объединением (ч. 1 ст. 239 УК).

Создание религиозного или общественного объединения в контексте ст. 239 УК предполагает как учреждение такого объединения, так и его фактическую организацию без официальной регистрации. **Общественные и религиозные организации (объединения)** - это добровольные объединения граждан, в установленном порядке объединившихся на основе общности их для удовлетворения духовных и иных нематериальных потребностей <1>.

<1> См.: Федеральный закон от 12.01.1996 N 7-ФЗ "О некоммерческих организациях" (ред. от 28.07.2012, с изм. от 16.10.2012) (с изм. и доп., вступающими в силу с 21.11.2012) // СЗ РФ. 1996. N 7. Ст. 145; Федеральный закон от 19.05.1995 N 82-ФЗ "Об общественных объединениях" (ред. от 20.07.2012) // СЗ РФ. 1995. N 21. Ст. 1930.

Насилием в данном случае считаются незаконное лишение граждан свободы передвижения, побои, истязание, совершение насильственных действий сексуального характера, принуждение к отказу от приема пищи, понуждение к самоубийству и т.п. Характерно, что все эти действия мотивируются идеологической установкой объединения.

Иное причинение вреда здоровью включает, на наш взгляд, побои, истязания, причинение легкого вреда здоровью. Если в результате насилия потерпевшему будет причинен тяжкий вред здоровью или будет совершено его убийство, содеянное подлежит дополнительной квалификации на общих основаниях, т.е. по ст. 105 УК РФ или по ст. 111 УК РФ.

Руководство объединением означает выполнение лицом функций и действий лидера, исполнение им организационной работы в сфере распорядительной управленческой и финансовой деятельности объединения.

Данный состав преступления формальный, считается оконченным в момент создания объединения или руководства им.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла.

Субъект преступления - специальный, физическое, вменяемое лицо, достигшее 16 лет, создавшее объединение либо руководившее им.

3. Объективная сторона второго состава преступления характеризуется следующими деяниями: создание некоммерческой организации (включая некоммерческую организацию, выполняющую функции иностранного агента) либо структурного подразделения иностранной некоммерческой неправительственной организации, деятельность которых сопряжена с побуждением граждан к отказу от исполнения гражданских обязанностей или к совершению иных противоправных деяний; руководство такой организацией либо структурным подразделением. Под **некоммерческой организацией** понимается организация, не имеющая извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяющая полученную прибыль между участниками. Под некоммерческой организацией, выполняющей функции иностранного агента, в настоящем Федеральном законе понимается российская некоммерческая организация, которая получает денежные средства и иное имущество от иностранных государств, их государственных органов, международных и иностранных организаций, иностранных граждан, лиц без гражданства либо уполномоченных ими лиц и (или) от российских юридических лиц, получающих денежные средства и иное имущество от указанных источников (за исключением открытых акционерных обществ с государственным участием и их дочерних обществ), и которая участвует, в том числе в интересах иностранных источников, в политической деятельности, осуществляемой на территории Российской Федерации <1>.

<1> См.: Федеральный закон от 12.01.1996 N 7-ФЗ "О некоммерческих организациях" (ред. от 28.07.2012, с изм. от 16.10.2012) (с изм. и доп., вступающими в силу с 21.11.2012) // СЗ РФ. 1996. N 7. Ст. 145.

Данный состав преступления также формальный, т.е. считается оконченным в момент создания некоммерческой организации либо структурного подразделения иностранной некоммерческой неправительственной организации объединения или руководства ими.

Побуждение граждан к отказу от исполнения гражданских обязанностей заключается в склонении к отказу исполнять конституционные и другие общепринятые в цивилизованном обществе обязанности гражданина Российской Федерации. Сюда, в частности, относятся призывы отказа от своих родителей, детей, близких ради служения "высшей идее", воспитание чувства неприятия к общезначимым государственным и общественным институтам. В числе иных противоправных действий можно назвать проповедование культа насилия, жестокости, призывы противодействовать установленной в стране системе законности и правопорядка.

Субъективную сторону преступления характеризует вина в форме прямого умысла.

Субъект преступления - любое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста, создавшее некоммерческую организацию либо структурное подразделение или руководившее ими.

4. Особо квалифицированный состав ([ч. 3. ст. 239](#)) предусматривает ответственность за участие в деятельности вышеуказанных некоммерческих организаций, а равно пропаганду деяний, предусмотренных [частями 1 и 2 ст. 239](#) УК РФ.

Участие в деятельности подобных объединений и организаций может быть активным (принятие участия в насилии над гражданами, нарушение соответствующих правил поведения и т.д.) или пассивным (согласие вступить в объединение, выполнение отдельных поручений и др.). Участие в деятельности религиозного или общественного объединения заключается в таких действиях, как: финансирование деятельности этого объединения; подготовка и проведение мероприятий объединения; вербовка новых членов объединения; оказание иной помощи объединению.

Пропаганда выражается в распространении таких идей среди населения различным путем. Под пропагандой деяний понимается распространение сведений о содержании и формах таких деяний, содержащее их одобрение и признание. Способ распространения значения не имеет. Это может быть устное изложение идей, взглядов, письменное распространение идеологии подобных объединений и организаций в СМИ, Интернет-пространстве и т.п.

Статья 240. Вовлечение в занятие проституцией

Комментарий к [статье 240](#)

1. Непосредственный объект - общественные отношения, представляющие пристойность и непристойность (аморальность) в поведении того или иного человека, его честь и достоинство (авторитет) среди других людей, благосостояние семьи и в целом общества. **Дополнительный объект** - здоровье человека, отношения собственности. Потерпевшим (вовлеченным) может быть любой человек старше 18 лет (по [ч. 1 данной статьи](#)), независимо от социального положения, пола и т.п. Проституция представляет собой не единичные половые контакты с партнерами, а систематическое оказание сексуальных услуг лицами женского или мужского пола за материальное вознаграждение.

2. Объективная сторона преступления - вовлечение в занятие проституцией или принуждение к продолжению занятием проституцией.

Вовлечением в занятие проституцией в данном случае считаются любые действия, направленные на возбуждение желания заниматься проституцией у лица, ранее не занимавшегося этим видом деятельности. Это, в частности, могут быть и обращения, и уговоры, и убеждения, и

угрозы применения, и применение физического или психического насилия.

Принуждением к продолжению занятием проституцией считается любое физическое или психическое воздействие на лицо, занимавшееся ранее проституцией. В результате лицо, в отношении которого осуществляется принуждение, лишается возможности жить и действовать по своему усмотрению вопреки желанию и целям принуждающего.

Действия, предусмотренные [ч. 1 ст. 240](#) УК, образуют оконченный состав преступления с момента совершения действий, указанных в законе. Достижение или недостижение виновным желаемого результата для квалификации преступления значения не имеют.

3. С **субъективной стороны** данное преступление совершается с прямым умыслом. Виновный осознает, что его действия направлены на вовлечение в занятие проституцией или принуждение к продолжению занятием проституцией, и желает этого.

4. **Субъектом преступления** может быть вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

5. В [ч. 2 комментируемой статьи](#) установлена ответственность за вовлечение в занятие проституцией и принуждение к продолжению занятием проституцией, совершенные при отягчающих обстоятельствах: с применением насилия или угрозой его применения; с перемещением потерпевшего через государственную границу Российской Федерации или незаконным удержанием его за границей; группой лиц по предварительному сговору.

Под насилием в данном случае понимается физическое воздействие, совершенное помимо либо вопреки воле потерпевшего. Насилие может быть как не опасным для жизни и здоровья, так и опасным. Видами насилия могут быть: ограничение свободы, причинение легкого, средней тяжести и тяжкого вреда здоровью потерпевшего. В последнем случае деяние следует квалифицировать по совокупности [ст. 240](#) и [ст. 111](#) УК РФ.

Угроза применения насилия - это противоправное воздействие на психику человека помимо либо вопреки его воле. Это воздействие может выражаться письменно или устно. Угроза должна быть реальной и действительно способной оказать на потерпевшего устрашающее воздействие.

Перемещение потерпевшего через государственную границу Российской Федерации означает ввоз потерпевшего из-за границы в Россию или его вывоз из России в любые зарубежные страны, включая страны СНГ. Подобное перемещение может происходить как на законных основаниях, когда виновный обманывает жертву относительно целей зарубежной поездки, так и нелегально.

Незаконным удержанием потерпевшего за границей считается лишение его возможности покинуть страну пребывания путем изъятия у него денег на приобретение проездных документов, паспорта, принудительной изоляции в помещении и т.п.

При квалификации деяния, совершенного группой лиц по предварительному сговору, следует руководствоваться [ч. 2 ст. 35](#) УК.

6. По [ч. 3 ст. 240](#) УК ответственность усиливается за деяния, предусмотренные [ч. ч. 1](#) или [2 ст. 240](#) УК и совершенные организованной группой либо в отношении несовершеннолетнего. Преступление признается совершенным организованной группой лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений. В данном случае - для вовлечения в занятие проституцией или для принуждения к продолжению занятием проституцией. Все участники такой организованной группы признаются соисполнителями.

Вовлечение в занятие проституцией несовершеннолетнего или принуждение его к продолжению занятием проституцией предполагает, что виновному заранее достоверно известно о недостижении потерпевшим 18-летнего возраста. Если виновный заблуждается относительно возраста, то ответственность по данному признаку исключается.

Статья 241. Организация занятия проституцией

Комментарий к статье 241

1. **Объект преступления** - отношения, обеспечивающие общественную нравственность.

2. **Объективная сторона** преступления включает в себя: деяния, направленные на организацию занятия проституцией другими лицами; содержание притонов для занятия проституцией; систематическое предоставление помещений в целях занятия проституцией.

Деяния, направленные на организацию занятия проституцией, включают в себя: подбор лиц, желающих оказывать сексуальные услуги на постоянной основе в притонах; выбор соответствующих помещений, их обустройство; обеспечение охраны и других служб, обеспечивающих работу притона; подбор клиентуры и т.п.

Содержание притонов для занятия проституцией означает совокупность организационно-хозяйственных и финансово-управленческих мероприятий, обеспечивающих условия для надлежащего (соответствующего рекламе) оказания сексуальных услуг. Сюда входят оборудование помещения, выполнение арендных обязательств, оказание клиентам транспортных услуг и т.п.

Систематическое предоставление помещения в целях занятия проституцией прежде всего означает, что эти помещения притонами как таковыми не являются и использование их в целях занятия проституцией носит вспомогательный характер (номер в гостинице, спортивный зал, школа и т.п.). Систематичность в данном случае предполагает предоставление помещения в целях занятия проституцией не менее трех раз.

3. **Субъектом преступления** может быть вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

4. С **субъективной стороны** преступление характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что его деяния направлены на организацию занятия проституцией другими лицами, содержит притон именно для занятия проституцией, систематически предоставляет помещение для занятия проституцией, и желает этого.

5. В **ч. 2 комментируемой статьи** установлена ответственность за деяния, совершенные: лицом с использованием своего служебного положения; с применением насилия или с угрозой его применения; с использованием для занятия проституцией несовершеннолетних.

6. В **ч. 3** устанавливается ответственность за деяния, предусмотренные **ч. ч. 1 или 2 настоящей статьи**, но совершенные для занятия проституцией с использованием заведомо малолетних.

7. Содержание квалифицирующих признаков, названных в **ч. ч. 2 и 3 ст. 241 УК**, идентично содержанию одноименных признаков, других ранее рассмотренных составов преступлений.

Статья 242. Незаконные изготовление и оборот порнографических материалов или предметов

Комментарий к статье 242

1. **Объект преступления** - общественная нравственность.

2. **Предмет преступления** - порнографические материалы или предметы. Порнографическими материалами принято считать живописные, графические, литературные и иные издания, в которых крайне непристойно, цинично, вульгарно-натуралистически изображаются половые отношения, анатомические и (или) физиологические подробности полового акта, акцентируется внимание на физическом контакте половых органов в целях возбуждения половых инстинктов. Порнографическими предметами считаются предметы, грубо и натуралистически, детально изображающие половые органы человека. Проблема признания тех

или иных материалов и предметов порнографическими довольно сложна и многогранна, и для ее решения необходимы специальные познания в области искусства, литературоведения, сексологии и др.

3. **Объективная сторона** представлена следующими альтернативными действиями: незаконное изготовление и (или) перемещение через государственную границу Российской Федерации в целях распространения, публичной демонстрации или рекламирования порнографических материалов или предметов; незаконное распространение, публичная демонстрация или рекламирование порнографических материалов или предметов.

Уголовно наказуемым считается не просто совершение указанных действий, а именно незаконная деятельность подобного рода. Так, например, допускается изготовление в целях распространения порнографических материалов или предметов для профессионального образования. Вместе с тем очевидна необходимость в принятии специального федерального закона в данной сфере.

Незаконным изготовлением признается создание в целях распространения или рекламирования без надлежащего разрешения порнографических материалов или предметов. Перемещение через границу означает как незаконный ввоз, так и вывоз указанных предметов преступления.

Суть незаконного распространения, рекламирования заключается в противоречащих законодательству Российской Федерации действиях по доведению до сведения других лиц содержания материалов или предметов порнографического характера. К распространению относятся и торговля такими изделиями и предметами, т.е. их платная реализация без соответствующей лицензии, в запрещенных для этого вида деятельности местах, с нарушением специальных правил торговли (в закрытой упаковке) и т.п.

Преступление считается оконченным с момента совершения хотя бы одного из указанных в [ст. 242 УК](#) действий.

4. **Субъектом** преступления является физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

5. **Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что изготавливаемые, распространяемые, рекламируемые или продаваемые материалы или предметы являются порнографическими и желает совершить эти действия.

6. По [ч. 2 данной статьи](#) ответственность усилена в случае, если виновный, достигший 18-летнего возраста, распространяет, демонстрирует или рекламирует порнографическую продукцию среди несовершеннолетних либо приобщает, вовлекает несовершеннолетних в оборот такой продукции.

7. Особо квалифицированный состав этого преступления предусматривает повышенную ответственность в случаях совершения деяния группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (см. [комментарий к ст. 35 УК](#)), или с использованием средств массовой информации, в том числе информационно-телекоммуникационных сетей (включая сеть Интернет), или с извлечением дохода в крупном размере (согласно [примечанию к статье](#) крупный размер дохода должен превышать пятьдесят тысяч рублей).

Статья 242.1. Изготовление и оборот материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних

Комментарий к [статье 242.1](#)

1. По основному составу ([ч. 1 данной статьи](#)) объективные и субъективные признаки аналогичны проанализированным в [ст. 242 УК](#), за исключением предмета преступления. Ответственность наступает за действия в отношении материалов или предметов с

порнографическими изображениями несовершеннолетних.

2. Квалифицированный состав преступления предусматривает совершение деяния в отношении малолетнего, либо группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, либо с извлечением дохода в крупном размере (свыше пятидесяти тысяч руб.), либо с использованием средств массовой информации, в том числе информационно-телекоммуникационных сетей (включая сеть Интернет).

Статья 242.2. Использование несовершеннолетнего в целях изготовления порнографических материалов или предметов

Комментарий к [статье 242.2](#)

1. **Объект преступления** - общественные отношения, обеспечивающие нравственное развитие несовершеннолетних.

2. **Предмет преступления** - материалы или предметы с порнографическими изображениями несовершеннолетних.

3. Фактически в диспозиции [ч. 1 данной статьи](#) речь идет об ответственности за два самостоятельных преступления. Во-первых, ответственность наступает за фото-, кино- или видеосъемку несовершеннолетнего в целях изготовления и (или) распространения порнографических материалов или предметов. Согласие несовершеннолетнего на проведение съемки не имеет значения для наступления ответственности. Во-вторых, самостоятельная ответственность предусмотрена за привлечение заведомо несовершеннолетних в качестве исполнителей для участия в зрелищном мероприятии порнографического характера. Это означает деятельность виновного в подборе необходимых кандидатур несовершеннолетних в качестве исполнителей, их соответствующей подготовке, обучении к участию в указанных зрелищных мероприятиях. В данном случае момент окончания связан с получением согласия от несовершеннолетнего на роль исполнителя. Хотя по данному поводу необходимы разъяснения высших судебных инстанций.

4. **Субъект преступления специальный** - лицо, достигшее возраста 18 лет.

5. **Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Обязательным признаком субъективной стороны по этим составам признана специальная цель: в первом случае она характеризует желание виновного изготовлять и распространять соответствующие материалы или предметы; во втором случае она (цель) характеризует желание виновного подобрать несовершеннолетних на роль исполнителей. Наличие цели в каждом случае необходимо тщательно доказывать.

6. Квалифицированный состав преступления предусматривает повышенную ответственность за совершение указанных деяний в отношении двух или более несовершеннолетних, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; в отношении малолетнего либо с использованием информационно-телекоммуникационных сетей (включая сеть Интернет).

Статья 243. Уничтожение или повреждение памятников истории и культуры

Комментарий к [статье 243](#)

1. **Объект преступления** - общественная нравственность и общественный порядок, обеспечивающий сохранность памятников истории и культуры.

2. **Предметом преступления** являются памятники культуры, природные комплексы или объекты, взятые под охрану государством, предметы и документы, имеющие историческую и культурную ценность. Важное значение имеет Федеральный [закон](#) от 25.06.2002 N 73-ФЗ "Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов РФ" (ред. от 28.07.2012).

Памятниками истории и культуры являются сооружения, памятные места и предметы, связанные с историческими событиями в жизни народа, развитием общества и государства, произведения материального и духовного творчества, представляющие историческую, научную, художественную или иную культурную ценность.

Под природными комплексами или объектами, взятыми под охрану государства, понимаются представляющие культурную, экологическую и иную ценность комплексы и объекты естественного и искусственного происхождения и т.п.

Под предметами и документами, имеющими историческую и культурную ценность, понимаются уникальные музыкальные инструменты, антикварное оружие, предметы быта, рукописи классических литературных произведений и т.п.

3. Объективная сторона преступления выражается в уничтожении или повреждении памятников истории и культуры.

Уничтожением памятников истории и культуры считаются действия, в результате которых памятник приводится в состояние, при котором он полностью утрачивает свою ценность и не может восприниматься как предмет материального мира. Уничтоженным считается памятник, приведенный в невосстанавливаемый вид, когда произошла утрата его основных свойств и признаков (уничтожение древней рукописи путем сожжения). При повреждении памятников истории и культуры происходит частичная утрата их свойств и внешнего вида. Характер действий виновного, их результат (уничтожение или повреждение памятников истории и культуры) не влияют на квалификацию содеянного по [ст. 243](#) УК и могут быть учтены лишь при назначении наказания.

Оконченным преступление считается с момента уничтожения или повреждения памятников истории и культуры.

4. Субъект преступления - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

5. Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной виной в форме прямого или косвенного умысла. Виновный осознает, что уничтожает или повреждает памятник истории и культуры, предвидит неизбежность или возможность его уничтожения или повреждения и желает этого либо не желает, но сознательно допускает наступления указанных последствий или относится к ним безразлично.

6. Квалифицированным видом этого преступления признаются те же деяния, совершенные в отношении особо ценных объектов или памятников общероссийского значения. Перечень таких объектов и памятников определяется постановлением Правительства РФ либо указом Президента РФ (см., например, [Постановление](#) Правительства РФ от 6 октября 1994 г. N 1143 "Об утверждении Положения о Государственном своде особо ценных объектов культурного наследия народов Российской Федерации").

Статья 244. Надругательство над телами умерших и местами их захоронения

Комментарий к [статье 244](#)

1. Объект преступления - общественная нравственность в сфере соблюдения обычаев и ритуалов, связанных с захоронением умерших.

2. Предмет преступления - тела умерших, места захоронения (погребения), надмогильные сооружения и кладбищенские здания, предназначенные для траурных церемоний в связи с погребением умерших и их поминовением. Местами захоронения считаются общественные кладбища, вероисповедальные кладбища, воинские кладбища и военные мемориальные кладбища, семейные (родовые) захоронения, старые военные и ранее неизвестные захоронения, стены скорби (см.: Федеральный [закон](#) от 12 января 1996 г. N 8-ФЗ "О погребении и похоронном деле" (в ред. от 28.07.2012)). Надмогильные сооружения - памятники, кресты, обелиски, ограды могил. Особым

предметом преступления, посягательства на который образует квалифицированный вид преступления, являются скульптурные, архитектурные сооружения, посвященные борьбе с фашизмом или жертвам фашизма, либо места захоронения участников борьбы с фашизмом. Если место погребения отнесено к историко-культурным памятникам, то ответственность должна наступать по [ст. 243 УК](#).

3. **Объективная сторона** преступления выражается в надругательстве над телами умерших либо в уничтожении, повреждении или осквернении материальных объектов, составляющих содержание предмета этого преступления. Надругательство - это совершение действий в отношении тел умерших, носящих вызывающий, оскорбительный характер. При этом на квалификацию не влияют место и время надругательства (в месте захоронения или вне его, до его погребения, во время похорон или после погребения (кремирования) тела). Под уничтожением понимается полное разрушение места захоронения или надмогильных сооружений или кладбищенских зданий, предназначенных для церемоний в связи с погребением умерших или их поминовением. Под повреждением понимается частичное разрушение надгробий, порча кладбищенских зданий и т.п. Осквернение - любые противоречащие моральным устоям действия в отношении захоронений (разрывание могил), надмогильных сооружений (учинение непристойных надписей, разбрызгивание краской), кладбищенских зданий (выбрасывание урн из стен скорби) и др.

Состав преступления считается формальным. Оконченным преступление считается с момента совершения одного из указанных в [ч. 1 ст. 224 УК](#) действий.

4. **Субъект преступления** - физическое вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

5. **Субъективная сторона** характеризуется виной в форме прямого умысла. Мотив совершения преступления для квалификации значения не имеет.

6. Квалифицированный состав данного преступления предполагает его совершение группой лиц, по предварительному сговору или организованной группой (см. [комментарий к ст. 35 УК](#)). Квалифицирующими считаются и такие признаки: совершение преступления по экстремистским мотивам (см. [комментарий к ст. 63 УК](#)); в отношении скульптурного, архитектурного сооружения, посвященного борьбе с фашизмом или жертвам фашизма, либо мест захоронения участников борьбы с фашизмом; совершение этого преступления с применением насилия или с угрозой его применения. В случае, касающемся применения насилия или угрозы применения, следует иметь в виду, что насилие по [п. "в" ч. 2](#) либо не повлекло причинение вреда здоровью, либо причинило легкий вред здоровью. При умышленном причинении вреда здоровью средней тяжести или тяжкого вреда содеянное следует дополнительно квалифицировать по соответствующим статьям о преступлениях против личности. Угроза применения насилия охватывает любой вид насилия, включая и угрозу убийством. Насилие или его угроза уголовно наказуемы, вне зависимости от того, в отношении кого они направлены (близкие родственники умершего, знакомые, посторонние лица).

Статья 245. Жестокое обращение с животными

Комментарий к [статье 245](#)

1. **Объектом преступления** являются общественная нравственность и отношения, обеспечивающие гуманное отношение к животным.

2. **Объективная сторона** преступления выражается в жестоких действиях по отношению к животным, совершенных из хулиганских либо корыстных побуждений или с применением садистских методов или в присутствии малолетних. Последствия таких действий - гибель или увечье животных. Жестокое обращение с животными может выражаться в систематическом издевательствах над ними, побоях, оставлении без пищи, воды и т.п. Под садистскими методами понимаются особые, изощренные физические способы воздействия на животных. Малолетними признаются лица, не достигшие 14-летнего возраста.

Преступление считается оконченным при условии наступления гибели или увечья животного.

3. **Субъект преступления** - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

4. **Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом. Хулиганские побуждения означают мотив явного неуважения к обществу, а корыстный мотив проявляется в желании получить имущественную выгоду из своего противоправного поведения.

5. Содержание квалифицирующих признаков ([ч. 2 ст. 245 УК](#)) применительно к данному составу не имеет своих специфических признаков и соответствует изложенному в [комментарии к ст. 35 УК РФ](#).

Глава 26. ЭКОЛОГИЧЕСКИЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

Статья 246. Нарушение правил охраны окружающей среды при производстве работ

Комментарий к [статье 246](#)

1. В законодательстве об охране природы и рациональном использовании природных ресурсов имеется множество нормативных актов. К наиболее важным из них относятся: Федеральный [закон](#) от 10 января 2002 г. "Об охране окружающей среды" (в ред. от 25.06.2012); Федеральный [закон](#) от 21.11.2011 N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" (ред. от 25.06.2012); Водный [кодекс](#) Российской Федерации от 3 июня 2006 г. N 74-ФЗ (в ред. от 25.06.2012); Федеральный [закон](#) от 4 мая 1999 г. "Об охране атмосферного воздуха" (в ред. от 25.06.2012); Федеральный [закон](#) от 30 марта 1999 г. N 52-ФЗ "О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения" (в ред. от 25.06.2012); [Закон РФ](#) от 21 февраля 1992 г. N 2395-1 "О недрах" (в ред. от 06.12.2011); Федеральный [закон](#) от 24 апреля 1995 г. N 52-ФЗ "О животном мире" (в ред. от 21.11.2011); Федеральный [закон](#) от 9 января 1996 г. N 3-ФЗ "О радиационной безопасности населения" (с изм. и доп. от 19.07.2011); Земельный [кодекс](#) Российской Федерации от 25 октября 2001 г. N 136-ФЗ (ЗК РФ) (в ред. от 28.07.2012); Федеральный [закон](#) от 24 июня 1998 г. N 89-ФЗ "Об отходах производства и потребления" (в ред. от 28.07.2012).

2. Природа (природная среда) - бесценное общечеловеческое благо. Природные богатства являются национальным достоянием народов России, естественной основой устойчивого социально-экономического развития общества и благосостояния человека. Охрана окружающей природной среды - одна из основных функций Российского государства, приоритетная задача не только экологического, но и других отраслей российского права. В частности, [ст. 2 УК РФ](#) к основным задачам российского уголовного законодательства впервые относит "охрану окружающей среды от преступных посягательств", подчеркивая тем самым исключительную важность и ценность данного объекта уголовно-правовой защиты. Реализация охранительной функции уголовного законодательства призвана в данном случае обеспечить формирование и укрепление экологического правопорядка и экологической безопасности на территории Российской Федерации, под которой (безопасностью) понимается состояние защищенности жизненно важных экологических прав и интересов человека, прежде всего права на чистую, здоровую, благоприятную для жизни окружающую природную среду. [УК РФ](#) содержит развернутую систему природоохранительных норм, которые создают достаточную правовую основу эффективной борьбы с экологической преступностью. Исходя из однородности и важности объекта правовой охраны, в российском уголовном законодательстве в системе Особенной части нового [УК РФ](#) выделена самостоятельная [глава](#), в которой сгруппированы все основные природоохранительные нормы, закрепляющие составы соответствующих экологических преступлений.

3. Родовым объектом экологических преступлений является специфическая группа однородных общественных отношений, сложившихся в сфере взаимодействия общества и природы, которые охватывают отношения по рациональному природопользованию, охране окружающей среды и обеспечению экологической безопасности. **Непосредственным объектом**

преступления, предусмотренного [ст. 246](#) УК РФ, являются общественные отношения по охране окружающей среды и экологическая безопасность как такое состояние в сфере взаимодействия общества и природы, которое гарантирует обеспечение жизненно важных интересов и неотъемлемых личных благ человека (жизни, здоровья) от неблагоприятного воздействия загрязненной среды. Факультативным объектом может быть здоровье человека.

4. **Предметом** данного преступления в зависимости от обстоятельств конкретного дела могут выступать любые компоненты окружающей природной среды, которым причинен вред в результате нарушения субъектом соответствующих правил ее охраны. Это могут быть естественные экологические системы, озоновый слой атмосферы, земля, ее недра, поверхностные и подземные воды, атмосферный воздух, леса и иная растительность, животный мир, микроорганизмы и даже памятники природы. В качестве потерпевшего от преступления может выступать человек, здоровью которого причиняется вред в результате нарушения надлежащих правил охраны окружающей среды на той или иной стадии подготовки объекта к эксплуатации.

5. **Объективная сторона** преступления выражается в деянии в виде действия или бездействия - нарушении правил охраны окружающей среды при проектировании, размещении, строительстве, вводе в эксплуатацию и эксплуатации промышленных, сельскохозяйственных, научных и иных объектов (например, объектов коммунально-бытового хозяйства, полигонов, стрельбищ, пусковых комплексов ракет и т.д.). Диспозиция [ст. 246](#) УК РФ является бланкетной. Она отсылает правоприменителя к нормам других отраслей права и подзаконных актов.

6. По своей конструкции нарушение правил охраны окружающей среды при производстве работ - материальный состав преступления. В качестве общественно опасных последствий закон называет: 1) существенное изменение радиоактивного фона; 2) причинение вреда здоровью человека; 3) массовую гибель животных; 4) иные тяжкие последствия.

Учитывая положения [Закона](#) "Об охране окружающей среды", а также рекомендации, данные в [Постановлении](#) Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 18 октября 2012 г. N 21 "О применении судами законодательства об ответственности за нарушения в области охраны окружающей среды и природопользования", под существенным изменением радиоактивного фона следует понимать изменение радиоактивного фона до величин, представляющих опасность для здоровья и жизни человека, генетического фонда животных и растений. При этом следует учитывать существующие нормы радиационной безопасности.

Причинение вреда здоровью человека как следствие нарушения правил охраны окружающей среды может выразиться в причинении тяжкого, средней тяжести или легкого вреда здоровью, признаки которых даны соответственно в [ст. ст. 111, 112 и 115](#) УК. При неосторожном отношении виновного к данному виду последствий содеянное всегда охватывается признаками состава преступления, предусмотренного [ст. 246](#) УК. Однако при установлении умышленной вины в отношении таких последствий, как тяжкий вред здоровью, содеянное требует квалификации по совокупности со [ст. 111](#) УК, так как предусмотренное ею деяние является более опасным и потому ни при каких условиях не может быть признаком рассматриваемого преступления.

Массовая гибель животных - это уничтожение большого количества их разнообразных видов на определенной территории или водном объекте.

Иные тяжкие последствия, о которых говорит закон, - это оценочный признак, устанавливаемый органами следствия и судом с учетом фактических обстоятельств каждого конкретного уголовного дела. В качестве таковых может, например, быть признана гибель урожая зерновых культур на относительно большой площади. [Пункт 5](#) указанного Постановления Пленума Верховного Суда РФ рекомендует понимать под иными тяжкими последствиями такое ухудшение качества окружающей среды и ее компонентов, устранение которого требует длительного времени и больших финансовых затрат (например, массовые заболевания или гибель объектов животного мира, в том числе рыбы и других водных биологических ресурсов; уничтожение условий для их обитания и воспроизводства (потеря мест нагула, нереста и зимовальных ям, нарушение путей миграции, уничтожение кормовой базы); уничтожение объектов растительного мира, повлекшее существенное сокращение численности (биомассы)

указанных объектов; деградация земель). При этом массовой гибелью (заболеванием) считается превышение среднестатистического уровня гибели (заболевания) животных в три или более раза.

Между нарушениями правил охраны окружающей среды и наступившими общественно опасными последствиями должна быть установлена необходимая причинная связь.

7. **Субъективная сторона** рассматриваемого преступления по отношению к последствиям характеризуется как неосторожной (что наиболее типично), так и умышленной формой вины (в исключительных случаях). Чаще всего виновный, нарушая правила охраны окружающей среды, не предвидит вредных последствий своих действий (бездействия), хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должен был и мог предвидеть эти последствия (небрежность), либо предвидит возможность их наступления, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает их предотвратить (легкомыслие).

8. Рассматриваемое преступление может быть совершено только специальным субъектом, достигшим 16-летнего возраста, - лицом, ответственным за соблюдение правил охраны окружающей среды при проектировании, размещении, строительстве, вводе в эксплуатацию и эксплуатации различных объектов. Круг этих лиц в зависимости от этапов подготовки объектов к эксплуатации весьма широк, начиная от разработчиков проекта до директора и главного инженера действующего объекта.

Статья 247. Нарушение правил обращения экологически опасных веществ и отходов

Комментарий к [статье 247](#)

1. **Объектом преступления** являются общественные отношения в области охраны окружающей среды и экологической безопасности. В качестве факультативного объекта может выступать здоровье человека, если ему преступлением причиняется вред.

2. **Предметом преступления** являются запрещенные виды опасных отходов, радиоактивные, бактериологические, химические вещества и отходы, представляющие собой остатки сырья, материалов, полуфабрикатов, иных изделий и продуктов в процессе производства продукции или ее потребления, утратившие свои потребительские свойства и представляющие опасность для окружающей среды и здоровья людей.

К радиоактивным веществам и отходам относятся источники ионизирующего излучения радиоактивных веществ и ядерных материалов в любом физическом состоянии. В этой части важное значение имеет Федеральный [закон](#) от 11.07.2011 N 190-ФЗ "Об обращении с радиоактивными отходами и о внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ".

Бактериологические вещества - это образования, состоящие из различных видов микробов. Применительно к предмету данного преступления речь главным образом идет о веществах, содержащих патогенные (болезнетворные) бактерии - возбудители различных болезней растений, животных и человека, обращение с которыми требует особой осторожности и строго регламентировано специальными правилами.

Химические вещества - это соединения различных химических элементов. Некоторые из них обладают высокой токсичностью и оказывают вредное воздействие на здоровье людей и экологические системы.

3. **С объективной стороны** рассматриваемое преступление выражается в любом из действий (бездействии), нарушающих установленные правила производства запрещенных видов опасных отходов, транспортировки, хранения, захоронения, использования или иного обращения с указанными выше предметами. В отношении радиоактивных веществ эти правила содержатся в [Законе](#) "Об охране окружающей среды", в [Законе](#) "О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения", в [Нормах](#) радиационной безопасности, утвержденных Постановлением Главного государственного санитарного врача РФ от 07.07.2009 N 47. [Закон](#) "Об охране окружающей среды" регламентирует общие экологические требования к обращению химических

веществ, а также правила охраны окружающей среды от вредного биологического воздействия на нее бактерий, микробов, грибов, вирусов и иных видов микроорганизмов и биологических веществ.

Деяние, предусмотренное [ч. 1 ст. 247 УК](#), - формальный состав преступления. Оно признается оконченным с момента совершения любого из альтернативно указанных в диспозиции [статьи](#) действий, если они по своему характеру представляли угрозу, т.е. реальную возможность причинения существенного вреда здоровью человека или окружающей среде. Оценка нарушения действующих правил как представляющего угрозу - вопрос факта, устанавливаемый органами следствия и судом и на основе обстоятельств конкретного дела (степень потенциальной опасности предмета правонарушения, продолжительность его совершения по времени, масса предмета в натуре и т.д.). Как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ, применительно к [части 1 статьи 247 УК РФ](#) существенный вред здоровью человека выражается в тяжком или средней тяжести вреде здоровью хотя бы одного лица, а существенный вред окружающей среде - в ее загрязнении, отравлении или заражении, изменении радиоактивного фона до величин, представляющих опасность для здоровья или жизни человека, и т.п.

4. С **субъективной стороны** преступление, предусмотренное [ч. 1 ст. 247 УК](#), совершается с прямым умыслом, при котором субъект осознает, что нарушает установленные правила, и желает этого.

5. В [ч. 2 ст. 247 УК](#) сформулированы квалифицирующие признаки.

Загрязнение, отравление, заражение окружающей среды - это различные степени антропогенного вреда, причиненного тем или иным объектам природы или их совокупности, например одновременное заражение атмосферного воздуха, вод, земли, леса. Под вредом в данном случае понимаются существенные негативные изменения в состоянии природной среды, вызванные противоправной деятельностью виновного лица. "Загрязнение" - родовое понятие по отношению к признакам "отравление", "заражение". Оно выражается в физико-химическом или биологическом изменении качества окружающей среды, превышающем установленные нормативы вредного воздействия на окружающую среду. Качество окружающей среды нормируется посредством установления предельно допустимых норм воздействия на объекты природы - "предельно допустимых концентраций" вредных химических, физических, биологических веществ (ПДК), "предельно допустимого уровня радиации" (ПДУ), "предельно допустимого уровня выбросов" вредных веществ в атмосферный воздух (ПДВ). "Заражение" и "отравление" окружающей среды есть не что иное, как более глубокие разновидности ее загрязнения, но отличающиеся друг от друга большей степенью пораженности природного объекта, его деградированности как компонента природы.

В отношении причинения вреда здоровью человека см. [комментарий к ст. 246 УК](#).

О массовой гибели животных см. [комментарий к ст. 246 УК](#).

Зона экологического бедствия - это официально объявленная государством часть территории Российской Федерации (город, область, край, республика), где в результате хозяйственной либо иной деятельности произошли глубокие необратимые изменения природной среды, повлекшие существенное ухудшение здоровья людей, нарушение природного равновесия, разрушение естественных экологических систем, деградацию флоры и фауны. Зоной чрезвычайной экологической ситуации объявляются участки территории, где в результате хозяйственной или иной деятельности происходят устойчивые отрицательные изменения в окружающей среде, угрожающие здоровью населения, состоянию естественных экологических систем, генетических фондов растений и животных.

6. [Часть 3 ст. 247](#) предусматривает ответственность за особо квалифицированный состав рассматриваемого преступления, если оно повлекло по неосторожности смерть человека или массовое заболевание людей. Следовательно, по отношению к данным последствиям вина субъекта может выражаться только в неосторожности, чаще всего в виде небрежности.

Статья 248. Нарушение правил безопасности при обращении с микробиологическими либо другими биологическими агентами или токсинами

Комментарий к [статье 248](#)

1. **Объектом** рассматриваемого преступления являются общественные отношения в области охраны окружающей среды, в частности, такого компонента природы, как животный мир, а также экологическая безопасность. В качестве факультативного объекта посягательства могут выступать здоровье и жизнь человека.

Предмет преступления - микробиологические и другие биологические агенты и токсины. Микробиологический агент представляет собой микроорганизм, вирус или бактериальное вещество, которые, попадая в живой организм или объекты материального мира (воду, почву, растительность), способны вызвать их заболевание, отравление или даже гибель. Токсины - сложные биологические соединения белковой природы, которые имеют бактериальное, растительное или животное происхождение. Они также способны при попадании в организм человека или животного вызывать опасные для жизни заболевания, приводящие нередко к смертельному исходу. Бактериальные токсины вызывают такие болезни, как столбняк, дифтерия, ботулизм и др.

2. **Объективная сторона** преступления выражается в форме действия или бездействия - нарушения правил безопасности при обращении с указанными предметами. В настоящее время не разработан единый нормативный правовой акт такого рода. Однако отдельные правила содержатся в нормах природоохранного законодательства.

3. Рассматриваемое деяние относится к преступлениям с материальным составом. Оно признается оконченным, если в результате нарушения правил наступили следующие последствия: 1) вред здоровью человека; 2) эпидемия или эпизоотия; 3) иные тяжкие последствия.

О причинении вреда здоровью человека см. [комментарий к ст. 246](#).

Распространение эпидемий - массовое распространение инфекционных, чаще всего заразных болезней среди значительного количества людей на определенной более или менее большой территории (в районе, населенном пункте, городе, области, крае), существенно (многократно) превышающее обычный уровень заболеваемости.

Эпизоотия - широкое распространение заразных болезней животных, значительно превышающее норму среднестатистического уровня заболеваемости на данной территории.

К иным тяжким последствиям, о которых говорит закон, может быть отнесено, например, существенное заражение окружающей среды, водоемов, растительности, посевов сельскохозяйственных культур, собранного урожая тех или иных культур и т.д., если они явились результатом нарушения правил безопасности при обращении с микробиологическими и другими агентами и токсинами.

4. С **субъективной стороны** рассматриваемое деяние может быть совершено как с умышленной, так и с неосторожной формой вины.

5. **Часть 2 ст. 248** предусматривает повышенную ответственность за то же деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека. В данном случае речь идет о двойной форме вины (см. [комментарий к ст. 27 УК](#)).

Статья 249. Нарушение ветеринарных правил и правил, установленных для борьбы с болезнями и вредителями растений

Комментарий к [статье 249](#)

1. Статья 249 УК предусматривает ответственность по существу за два самостоятельных

состава преступления, признаки которых описаны соответственно в ч. ч. 1 и 2 указанной статьи. Эти преступления отличаются друг от друга по непосредственному объекту правовой охраны, предметам посягательства, характеру и содержанию противоправных действий, а также частично и общественно опасных последствий.

2. **Непосредственным объектом** нарушения ветеринарных правил являются общественные отношения в области охраны животного мира.

Предметом преступления могут быть как домашние (крупный рогатый скот, бараны, козы, лошади, различные виды птиц и т.д.), так и дикие животные.

3. **Объективная сторона** преступления выражается в действии (бездействии), которое нарушает соответствующие ветеринарные правила предотвращения болезней домашних и диких животных или правила, препятствующие распространению этих болезней. Указанные правила содержатся в ряде нормативных правовых и подзаконных актов. Основными из них являются: [Постановление](#) Правительства РФ от 11 мая 1993 г. N 437 "О мерах по санитарно-эпидемиологической, ветеринарной и фитосанитарной охране территории Российской Федерации"; Федеральный [закон](#) от 10 января 2002 г. "Об охране окружающей среды"; Федеральный [закон](#) от 19 июля 1997 г. "О безопасном обращении с пестицидами и агрохимикатами" (в ред. от 19.07.2011); [Постановление](#) Правительства РФ от 28 сентября 2009 г. N 761 "Об обеспечении гармонизации российских санитарно-эпидемиологических требований ветеринарно-санитарных и фитосанитарных мер с международными стандартами". На основе общегосударственных актов правила борьбы с болезнями и вредителями растений устанавливаются Министерством природных ресурсов, Государственной службой по карантину растений, Министерством сельского хозяйства и местными органами власти в виде положений, правил, приказов, решений, инструкций, обязательных к исполнению на соответствующей территории.

4. Нарушение ветеринарных правил признается преступлением, если оно повлекло распространение эпизоотии (см. [комментарий к ст. 248 УК](#)) или иные тяжкие последствия, которые по своему содержанию могут носить самый разнообразный характер (падеж племенного стада коров от заразных заболеваний, частичная или даже полная гибель популяции тех или иных видов животных на определенной территории, заболевание отдельных особей редких или исчезающих видов животных, занесенных в Красную книгу, и т.д.). Заболевание заразной болезнью хотя бы одного человека в результате нарушения ветеринарных правил должно расцениваться как тяжкое последствие.

5. С **субъективной стороны** данное преступление характеризуется умышленной формой вины по отношению к деянию и неосторожной формой вины по отношению к последствиям.

6. [Часть 2 ст. 249 УК](#), как отмечалось, устанавливает ответственность за самостоятельный состав преступления - нарушение правил по борьбе с болезнями и вредителями растений, повлекшее по неосторожности тяжкие последствия. Исходя из направленности преступления, его непосредственным объектом следует признать общественные отношения в области охраны естественной лесной и иной растительности, искусственных зеленых насаждений в городах и населенных пунктах от вредителей и болезней.

Предметом преступления являются деревья, кустарники, лианы, папоротники, травы, различные сельскохозяйственные культуры на корню, т.е. не отделенные от земли.

7. С **объективной стороны** преступление выражается в нарушении путем действия или бездействия (например, посредством неприятия виновным надлежащих мер предупреждения болезни либо распространения вредителей) правил, установленных для борьбы с болезнями и вредителями растений.

8. Нарушение указанных правил, не повлекшее тяжких последствий, влечет для виновного административную ответственность. При наличии тяжких последствий правонарушение перерастает в рассматриваемое преступление. На практике органы следствия и суд признают

такowymi массовое распространение болезней растений (эпифитотий), ведущих к их гибели, вынужденную вырубку на значительных площадях фруктовых деревьев, виноградников из-за их заражения, сжигание крупного семенного фонда, полученного из зараженных зерновых растений, и т.д. К тяжким последствиям следует относить и гибель или повреждение (до степени прекращения роста) леса, гибель диких животных, птиц, других объектов природы.

9. **Субъективная сторона** преступления, предусмотренного [ч. 2 ст. 249 УК](#), характеризуется неосторожной виной по отношению к факту наступления тяжких последствий.

10. Должностные лица могут нести ответственность по [ч. 2 ст. 249 УК](#) только в том случае, если их действия не образуют состава должностного преступления, а также преступлений против жизни и здоровья граждан.

Статья 250. Загрязнение вод

Комментарий к [статье 250](#)

1. **Непосредственным объектом** рассматриваемого преступления являются общественные отношения в области охраны вод и экологическая безопасность.

Предметом преступления являются поверхностные воды, в том числе поверхностные водотоки и водохранилища на них, поверхностные водоемы, ледники и снежники, подземные воды (водоносный горизонт, бассейны, месторождение и естественный выход подземных вод).

Внутренние морские воды, территориальное море Российской Федерации, открытые воды Мирового океана к предмету данного преступления не относятся.

Воды хранилищ, не имеющих экологического значения (отстойники, бассейны, резервуары, колодцы и т.д.), не относятся к предмету рассматриваемого преступления. Их загрязнение, отравление, истощение в зависимости от характера деяния могут образовать состав диверсии ([ст. 281](#)), преступления против жизни и здоровья ([гл. 16](#)), нарушения санитарно-эпидемиологических правил ([ст. 236](#)), нарушения правил охраны труда ([ст. 143](#)).

Отношения по охране вод регулируются: Федеральными законами "[Об охране окружающей среды](#)", "[О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения](#)", [Водным кодексом РФ](#); иными законами РФ, федеральными законами, законами субъектов РФ и многочисленными подзаконными нормативными правовыми актами, которые должны применяться в соответствии с [Водным кодексом РФ](#), в частности, Санитарные правила и "[Гигиенические требования к охране поверхностных вод](#)" [СанПиН 2.1.5.980-00](#), утвержденные Главным государственным санитарным врачом РФ 22 июня 2000 г.

2. **Объективная сторона** преступления состоит в загрязнении, засорении, истощении либо ином изменении природных свойств указанных выше компонентов гидросферы неочищенными и необезвреженными сточными водами, отходами и отбросами или токсичной либо агрессивной по отношению к качеству окружающей среды продукцией (нефтью, нефтепродуктами, химическими веществами) промышленных, сельскохозяйственных, коммунальных и других предприятий и организаций.

Загрязнение водных объектов - сброс или поступление иным способом в водные объекты предметов или взвешенных частиц, ухудшающих состояние и затрудняющих использование подобных объектов.

Засорение водных объектов - сброс или поступление иным способом в водные объекты, а также образование в них вредных веществ, которые ухудшают качество поверхностных и подземных вод, ограничивают использование либо негативно влияют на состояние дна и берегов таких объектов.

Истощение вод - устойчивое сокращение запасов и ухудшение качества поверхностных и

подземных вод.

Качество окружающей среды и ее основных объектов, в том числе воды, определяется с помощью специальных нормативов - предельно допустимой концентрации (ПДК) вредных веществ (см. [п. 5 комментария к ст. 247](#)).

3. Рассматриваемое преступление имеет материальный состав. В качестве общественно опасных последствий противоправных действий (бездействия) закон называет причинение существенного вреда животному или растительному миру, рыбным запасам, лесному или сельскому хозяйству. Характер этих последствий чрезвычайно многообразен. К тому же они находятся в различных сферах природопользования и природоохраны. Это вопрос факта и оценки именно в качестве "существенного вреда". Существенный вред животному и растительному миру может быть выражен в снижении популяций диких зверей, птиц, усыхании деревьев, кустарников в лесах всех видов. Вред рыбным запасам определяется гибелью рыбы, уничтожением нерестилищ, нагульных площадей.

Между загрязнением водного источника и данными последствиями должна быть установлена причинная связь.

4. **Субъективная сторона** данного преступления характеризуется любой формой и видом вины.

5. [Часть 2 ст. 250](#) УК устанавливает более строгую ответственность за те же действия: если они повлекли причинение вреда здоровью человека или массовую гибель животных (см. [комментарий к ст. 246](#) УК), совершены на территории заповедника или заказника либо в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации (см. [комментарий к ст. 247](#) УК).

Государственными природными заповедниками объявляются изъяты навсегда из хозяйственного оборота и не подлежащие использованию ни для каких иных целей особо охраняемые законом природные комплексы (земля, недра, воды, растительный и животный мир, имеющие природоохранное, научное, эколого-просветительское значение как эталоны естественной природной среды, типичные или редкие ландшафты, места сохранения генетического фонда растений и животных) (см.: [ст. 6](#) Федерального закона от 14.03.1995 N 33-ФЗ "Об особо охраняемых природных территориях" (ред. от 25.06.2012)). Заповедники образуются Правительством РФ и республик в составе Российской Федерации. При этом надо иметь в виду, что для обеспечения особого режима вокруг территорий заповедников создаются охранные зоны, которые не относятся к собственно территориям заповедников и, следовательно, не могут быть местом совершения преступления, предусмотренного [ч. 2 ст. 250](#) УК.

Государственным природным заказником объявляется природный комплекс, предназначенный для сохранения или воспроизводства одних видов природных ресурсов с ограниченным и согласованным использованием других. Заказники общереспубликанского значения образуются Правительством РФ; республиканского и местного значения - субъектами РФ (исполнительными органами республик в составе Российской Федерации, краев и областей).

6. [Часть 3 ст. 250](#) УК устанавливает ответственность за деяния, предусмотренные [ч. ч. 1 и 2](#) указанной статьи, повлекшие по неосторожности смерть человека (см. [комментарий к ст. 247](#) УК).

Статья 251. Загрязнение атмосферы

Комментарий к [статье 251](#)

1. **Непосредственным объектом** преступления являются общественные отношения в области охраны атмосферного воздуха и экологическая безопасность.

Предмет преступления - атмосферный воздух, представляющий собой специфический природный объект, выполняющий важную экологическую, экономическую и оздоровительную

функции.

Отношения по охране атмосферы регулируются: Федеральными законами от 30.03.1999 [N 52-ФЗ](#) "О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения" (ред. от 25.06.2012), от 04.05.1999 [N 96-ФЗ](#) "Об охране атмосферного воздуха" (ред. от 25.06.2012); [Постановлением](#) Госкомсанэпиднадзора РФ от 31 октября 1996 г. N 48 "Гигиенические требования к охране атмосферного воздуха населенных мест. Санитарные правила и нормы"; [Постановлением](#) Правительства РФ от 24 мая 1995 г. N 526 "О первоочередных мерах по выполнению Венской конвенции об охране озонового слоя и Монреальского протокола по веществам, разрушающим озоновый слой".

2. **Объективная сторона** рассматриваемого преступления состоит в нарушении правил выброса в атмосферу загрязняющих веществ или в нарушении эксплуатации установок, сооружений и иных объектов, что явилось причиной загрязнения или иного изменения природных свойств воздуха.

Под выбросом понимается поступление вредных для окружающей природной среды веществ из соответствующего источника в атмосферу. Предельно допустимые выбросы в атмосферу (ПДВ) устанавливаются отдельно для каждого источника с учетом того, что они не приводят к превышению нормативов предельно допустимых концентраций (ПДК) веществ, вредных для населения, растительного и животного мира.

Нарушение правил выброса в атмосферу загрязняющих веществ или нарушение правил эксплуатации установок, сооружений и иных объектов может заключаться: в превышении установленных нормативов выбросов загрязняющих веществ в атмосферу; в превышении нормативов физических воздействий; в выбросе загрязняющих веществ в атмосферу без разрешения специально уполномоченных на то государственных органов; во вредном физическом воздействии на атмосферу без разрешения такого органа, когда получение такового необходимо в соответствии с законодательством Российской Федерации; в неиспользовании установленных сооружений, оборудования, аппаратуры, предназначенных для очистки и контроля выбросов в атмосферу.

3. Состав данного преступления материальный. В качестве общественно опасных последствий, находящихся в причинной связи с нарушениями указанных правил или нарушениями эксплуатации установок, сооружений или иных объектов, закон называет загрязнение или иное изменение природных свойств воздуха.

Загрязнение воздуха вредными для здоровья людей веществами в результате нарушения правил охраны труда в производственных помещениях (цехах, лабораториях, складах и т.д.) не охватывается признаками рассматриваемого деяния и при наличии соответствующих обстоятельств может образовать состав преступления, предусмотренного [ст. 143](#) "Нарушение правил охраны труда".

4. С **субъективной стороны** преступление, предусмотренное [ч. 1 ст. 251](#) УК, может быть совершено как умышленно, так и по неосторожности.

5. [Часть 2 ст. 251](#) УК предусматривает ответственность за те же деяния, если они повлекли вред здоровью человека (см. [комментарий к ст. 246](#) УК).

6. Если нарушение правил выброса в атмосферу загрязняющих веществ или эксплуатации установок повлекло по неосторожности смерть человека, ответственность наступает по [ч. 3 ст. 251](#) УК РФ (см. [комментарий к ст. 247](#) УК РФ).

Статья 252. Загрязнение морской среды

Комментарий к [статье 252](#)

1. **Непосредственным объектом** рассматриваемого преступления являются общественные

отношения, сложившиеся в области охраны морской природной среды (морские территориальные воды, воды исключительной экономической зоны Российской Федерации, воды открытого моря).

Предмет преступления - морские воды (внутренние морские воды, территориальное море Российской Федерации, воды открытого моря) и водные биологические ресурсы. Внутренние морские воды - это воды, глубоко вдающиеся в сушу, сообщающиеся с океаном и проливами (Черное, Балтийское, Белое моря). К внутренним относятся морские воды, протянувшиеся в сторону берега от исходных линий, принятых для отсчета ширины территориального моря Российской Федерации, к которому относятся прибрежные морские воды шириной 12 морских миль, отмеряемых в соответствии с нормами международного права и законодательством Российской Федерации. Понятия внутренних морских и территориальных вод определены [ст. 5](#) Закона РФ "О государственной границе Российской Федерации" (ред. от 25.06.2012) и [ст. ст. 14, 15](#) Водного кодекса РФ 1995 г.

Правовую базу, обеспечивающую безопасные условия пользования морскими водами, образуют ряд международных актов, ратифицированных СССР и Россией. Основными из них являются Женевская [конвенция](#) об открытом море 1958 г., [Конвенция](#) о гражданской ответственности за ущерб от загрязнения нефтью 1969 г., Конвенция по предотвращению загрязнения с судов 1973 г.

Постановлением Правительства РФ от 10 марта 2000 г. утверждены [Правила](#) разработки и утверждения нормативов предельно допустимых концентраций вредных веществ и нормативов предельно допустимых вредных воздействий на морскую среду и природные ресурсы внутренних морских вод и территориального моря Российской Федерации (СЗ РФ. 2000. N 12. Ст. 1287).

В качестве загрязняющих веществ следует рассматривать и радиоактивные материалы в твердом или жидком состоянии. В случае если они перед этим незаконно приобретались, хранились, использовались, кому-либо передавались или разрушались, содеянное следует также квалифицировать по совокупности со [ст. 220](#) УК.

Требования в области охраны окружающей среды при использовании радиоактивных веществ и ядерных материалов, в том числе при их захоронении, изложены в общей форме в [ст. ст. 48, 51](#) Федерального закона "Об охране окружающей среды".

2. С **объективной стороны** данное преступление выражается в загрязнении (см. [комментарий к ст. 250](#) УК) морской среды в результате сброса в нее веществ и материалов, вредных для здоровья человека и водных биологических ресурсов, из различных источников, находящихся на суше (например, промышленных и сельскохозяйственных предприятий, военно-морских баз, складов горюче-смазочных материалов), а также с транспортных средств или возведенных в море искусственных сооружений. Искусственные острова, возведенные в море, - это, например, платформы, т.е. стационарные технические устройства, предназначенные для выполнения работ в море, буровые установки, маяки, сооруженные в море, и т.д. К вредным веществам следует отнести, например, нефть, нефтепродукты, ртуть, свинец, кадмий и их соединения, хлориды, фосфаты, сульфаты и т.д.

В качестве последствия загрязнения закон называет возникновение препятствий правомерному использованию морской среды, например, в силу попадания большого количества нефти в прибрежные воды и на пляжную полосу курортной местности, засорение акватории моря.

3. **Субъективная сторона** преступления, как следует из диспозиции [статьи](#), характеризуется умышленной или неосторожной виной.

4. **Часть 2 ст. 252** предусматривает ответственность при наличии квалифицирующих признаков: существенного вреда здоровью человека, животному или растительному миру, рыбным запасам, окружающей среде, зонам отдыха либо другим охраняемым законом интересам. Существенный вред здоровью человека выражается в расстройстве здоровья, временной или постоянной утрате трудоспособности, причинении тяжкого, средней тяжести или легкого вреда одному или нескольким лицам. Вина по отношению к тяжкому вреду здоровья может быть только

неосторожной.

5. [Часть 3 ст. 252](#) предусматривает ответственность при наличии особо квалифицирующего признака (см. [комментарий к ст. 247 УК](#)).

Статья 253. Нарушение законодательства Российской Федерации о континентальном шельфе и об исключительной экономической зоне Российской Федерации

Комментарий к [статье 253](#)

1. **Непосредственным объектом** рассматриваемого преступления являются общественные отношения по охране вод, живых ресурсов моря и естественных богатств континентального шельфа и исключительной экономической зоны Российской Федерации. Предмет преступления - живые ресурсы и естественные богатства континентального шельфа.

2. Обязательным объективным признаком рассматриваемого преступления является место его совершения - акватория континентального шельфа и исключительной 200-мильной экономической зоны Российской Федерации.

В соответствии со [ст. 1](#) Федерального закона от 30 ноября 1995 г. "О континентальном шельфе Российской Федерации" (в ред. от 21.11.2011) континентальный шельф включает в себя морское дно и недра подводных районов, находящихся за пределами территориальных вод Российской Федерации на всем протяжении естественного продолжения ее сухопутной территории до внешней границы подводной окраины материка. Внутренней границей континентального шельфа является внешняя граница территориального моря, а внешняя граница территориального шельфа находится на расстоянии 200 морских миль от исходных линий, от которых отмеряется ширина территориального моря. Определение континентального шельфа применяется также ко всем островам Российской Федерации.

Исключительная экономическая зона представляет собой район, находящийся за пределами территориального моря, шириной не свыше 200 морских миль, для которого международное право установило особый правовой режим. Для правильного понимания признаков преступления следует обратиться к [Постановлению](#) Пленума Верховного Суда РФ от 23.11.2010 N 26 "О некоторых вопросах применения судами законодательства об уголовной ответственности в сфере рыболовства и сохранения водных биологических ресурсов (ст. ст. 253, 256 УК РФ)".

3. Статья 253, по сути, формулирует в [ч. ч. 1 и 2](#) признаки двух самостоятельных составов преступлений.

4. С **объективной стороны** преступление, предусмотренное в [ч. 1 ст. 253](#), состоит в незаконном возведении сооружений на континентальном шельфе, незаконном создании вокруг них или в исключительной экономической зоне Российской Федерации зон безопасности, которые простираются не более чем на 500 метров от каждой точки внешнего края искусственных островов, установок и сооружений, а равно в нарушении правил строительства, эксплуатации, охраны и ликвидации возведенных сооружений и средств обеспечения безопасности морского судоходства.

Объективную сторону состава преступления, предусмотренного [ч. 2 ст. 253](#) УК, образует любое из следующих действий: исследование, разведка, разработка естественных богатств континентального шельфа Российской Федерации или исключительной экономической зоны Российской Федерации, проводимые без соответствующего разрешения компетентного российского органа.

Надлежащие правила проведения исследований, разработки естественных богатств изложены в Законе "О континентальном шельфе Российской Федерации" 1995 г. ([главы III, IV, V](#)), положениями которого и следует руководствоваться при установлении объективных признаков рассматриваемых составов преступлений.

5. Преступления, предусмотренные [ч. ч. 1 и 2 ст. 253 УК](#), имеют формальный состав. Сам факт совершения указанных в законе противоправных действий (бездействия) образует оконченное преступление вне зависимости от наступления вредных последствий.

6. **Субъективная сторона** преступлений характеризуется виной в виде прямого умысла: виновный осознает, что он совершает противоправные действия, указанные в [ч. ч. 1 и 2 ст. 253 УК](#), и желает их совершить.

7. **Субъект преступления** - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Статья 254. Порча земли

Комментарий к [статье 254](#)

1. **Непосредственным объектом** данного преступления являются общественные отношения по охране земли от противоправных действий, ухудшающих ее качество.

Предметом преступления является земля, т.е. земная поверхность на глубине ее почвенного слоя.

2. **Объективная сторона** рассматриваемого преступления выражается в нарушении правил обращения с удобрениями, стимуляторами роста растений, ядохимикатами и иными опасными химическими или биологическими веществами при их хранении, использовании, транспортировке. Подобные нарушения должны иметь своим следствием отравление, загрязнение или иную порчу земли вредными продуктами хозяйственной или иной деятельности людей. Речь, следовательно, идет об антропогенном физико-химическом, биологическом изменении качества земной поверхности на глубине ее почвенного слоя в связи с превышением в ней ПДК опасных вредных веществ.

Характеризуя объективную сторону состава преступления, закон говорит об "отравлении", "загрязнении" или "иной порче земли".

Под загрязнением земли понимается ухудшение в результате антропогенной деятельности (включая аварии) качества земель, в том числе лишенных плодородного слоя почвы (карьеры, каменистые поверхности и т.д.), характеризующееся увеличением (появлением) химических веществ или уровня радиации по сравнению с их ранее существовавшими значениями (фоновыми или на начало сравниваемого периода).

Загрязнение земель применяемыми в сельском и лесном хозяйстве средствами химизации характеризуется их увеличением свыше предельно или ориентировочно допустимых концентраций в почве.

Под порчей земли понимается частичное или полное разрушение плодородного слоя почвы в результате умышленных или неосторожных действий, а также вследствие непринятия мер по предотвращению негативных последствий, вызванных антропогенными и природными факторами.

3. Обязательным общественно опасным последствием порчи земли должно быть причинение вреда здоровью человека (см. [комментарий к ст. 247 УК](#)).

4. **Субъективная сторона** преступления, на наш взгляд, характеризуется неосторожной виной по отношению к последствиям противоправных действий. Вместе с тем само нарушение может быть допущено умышленно.

5. **Субъект преступления** - лицо, достигшее возраста 16 лет, вменяемое.

6. Если те же деяния, включая последствия, совершены в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации (см. [комментарий к ст. 247 УК](#)), то содеянное образует квалифицированный состав рассматриваемого преступления, предусмотренного [ч. 2 ст. 254 УК](#).

7. [Часть 3 ст. 254 УК](#) в качестве особо тяжкого последствия данного преступления предусматривает причинение по неосторожности смерти человека (см. [комментарий к ст. 247 УК](#)).

Статья 255. Нарушение правил охраны и использования недр

Комментарий к [статье 255](#)

1. **Непосредственным объектом** рассматриваемого преступления являются общественные отношения в области охраны недр земли.

Недрами земли признается часть земной коры, расположенная ниже почвенного слоя, а при его отсутствии - ниже земной поверхности и дна водоемов и водотоков, простирающаяся до глубин, доступных для геологического изучения и освоения.

2. **Объективная сторона** преступления состоит в нарушении правил охраны и использования недр при проектировании, размещении, строительстве, вводе в эксплуатацию и эксплуатации горнодобывающих предприятий или подземных сооружений, не связанных с добычей полезных ископаемых, а равно в самовольной застройке площадей залегания полезных ископаемых.

Эта [статья](#) является специальной нормой по отношению к [ст. 246 УК](#) и формулирует признаки нескольких составов преступления, различающихся между собой по характеру объективной стороны.

Промышленную разработку недр производят государственные и иные предприятия и граждане на основании лицензии, удостоверяющей горный отвод.

[Законом РФ "О недрах"](#) определены основные права и обязанности пользователя недр, требования по рациональному использованию и охране недр, преступления по безопасному ведению работ, связанных с использованием недрами. Наиболее часто встречающимися нарушениями правил охраны и использования недр следует считать: самовольное использование недр без разрешения при строительстве, размещении, эксплуатации горнодобывающих предприятий; разработку недр за пределами горного отвода, предоставленного пользователю; осуществление таких видов пользования недрами, которые не указаны в лицензии; добыча сырья сверх норм, установленных в лицензии; и др.

3. Рассматриваемое преступление имеет материальный состав. В качестве последствия противоправных действий (бездействия) закон признает причинение значительного ущерба, который, будучи оценочным признаком, устанавливается органами следствия и судом с учетом всех обстоятельств конкретного дела. Значительный ущерб может быть связан с выведением из эксплуатации месторождений полезных ископаемых, потерями запасов, их экологической значимости и стоимости, возможности дальнейшего пользования недрами и восстановления нарушенных естественных свойств недр. Между указанными в законе нарушениями и значительным ущербом должна быть установлена причинная связь.

4. По отношению к общественно опасным последствиям вина лица может выражаться в форме как умысла, так и неосторожности.

5. **Субъект преступления** - лицо, по роду своей деятельности связанное с проектированием, размещением, строительством горнодобывающих предприятий и достигшее возраста 16 лет.

Статья 256. Незаконная добыча (вылов) водных биологических ресурсов

Комментарий к [статье 256](#)

1. **Непосредственным объектом** данного преступления являются общественные отношения в области охраны и рационального использования водных биологических ресурсов.

Основными нормативными актами, регулирующими данные отношения, являются: Федеральные законы "[Об охране окружающей среды](#)", "[О животном мире](#)"; Водный кодекс РФ (СЗ РФ. 1995. N 47. Ст. 4471) и ряд других.

Предмет преступления - водные животные и растения: рыбы, ракообразные, моллюски, моржи, ондатры, выхухоли, тюлени, нерпы, морские львы, морские бобры и котики, дельфины, сивучи и другие представители животного мира в естественном состоянии, а также промысловые морские растения.

Ценные породы рыб, специально разводимые и выращиваемые в водоемах рыбозаводов и иных хозяйств в качестве товарной продукции, обладают экономическими свойствами имущества и к предмету рассматриваемого преступления не относятся. Незаконный вылов и завладение ими с корыстной целью образуют соответствующий состав хищения чужого имущества (см. [комментарий к примечанию к ст. 158 УК](#)).

2. **Объективная сторона** рассматриваемого преступления выражается в незаконной добыче указанных предметов. При квалификации незаконных действий необходимо использовать разъяснения Пленума Верховного Суда РФ от 23.11.2010 (см. [комментарий к ст. 253 УК](#)).

Под добычей в [ст. 256 УК](#) понимается сам процесс незаконного лова, например, установка сетей, капканов, ловушек, производство взрыва в воде в целях глушения рыбы и т.д., вне зависимости от того, увенчался ли этот процесс незаконным завладением добычей.

[Часть 1 ст. 256 УК](#) содержит исчерпывающий перечень признаков, определяющих добычу водных биологических ресурсов в качестве незаконной и уголовно наказуемой.

3. Добыча становится таковой, если деяние причинило крупный ущерб, который является оценочным признаком. Для признания ущерба крупным необходимо учитывать ряд факторов, в частности стоимость добытой рыбы или водных животных, их количество, совокупный объем, вес, экологическую ценность, вред, причиненный той или иной популяции, и т.д.

4. Незаконной признается добыча указанных предметов преступления с применением самоходного транспортного плавательного средства (судна, баржи, катера, моторной лодки, катамарана, скутера, моторной яхты и подобных механических средств передвижения по воде) или взрывчатых и химических веществ, электричества или иных способов массового истребления указанных водных животных или растений, например, отравление водоема газами, спуск в водоем с целью отравления рыбы и водных млекопитающих (бобров, выдр, ондатр и т.д.) ядовитыми веществами. В последнем случае, если подобные действия фактически повлекли массовую гибель животных, содеянное требует квалификации еще и по [ч. 2 ст. 250](#) как предусматривающей ответственность за более опасное преступление.

5. В соответствии с требованиями анализируемого закона добыча указанных животных образует преступление, если она производится в местах нереста или на миграционных путях к ним, например, в местах икрометания осетровых пород рыб на реках Волга и Урал, на миграционных путях лососевых рыб в территориальных водах России и на реках Камчатки к своим нерестилищам.

6. [Часть 1 ст. 256 УК](#) признает уголовно наказуемой и незаконную добычу водных животных и растений на территории заповедника, заказника (см. [комментарий к ст. 250 УК](#)), а равно в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации (см. [комментарий к ст. 247 УК](#)).

7. [Часть 2 ст. 256](#) предусматривает ответственность за специальный состав данного преступления - незаконную добычу котиков (млекопитающих семейства ушастых тюленей), морских бобров (калана, камчатского бобра и морской выдры, млекопитающих из семейства куньих), а также любых иных млекопитающих животных, например, дельфинов, моржей, тюленей, морских львов, в открытом море или в запретных зонах.

Место совершения деяния - обязательный признак состава данного преступления.

Незаконная добыча морских млекопитающих может совершаться либо в открытом море за пределами территориальных вод России, либо в запретных зонах: прибрежных зонах - заповедниках, на островах - лежбищах, которые животные из поколения в поколение избирают местом отдыха, размножения, воспроизводства и ухода за потомством.

Незаконная добыча каланов, морских бобров, других водных млекопитающих в территориальных водах и вне запретных зон при наличии соответствующих признаков должна квалифицироваться по [ч. 1 ст. 256 УК](#).

8. **Часть 3 ст. 256 УК** устанавливает ответственность за квалифицированный состав рассмотренных преступлений, если они совершены лицом с использованием служебного положения либо группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

К лицам, использующим свое служебное положение, по смыслу данной нормы могут относиться работники различных природоохранных организаций и учреждений, сотрудники милиции, прокуратуры, представители местных органов власти и управления и т.д.

Понятие квалифицирующих признаков - группы лиц по предварительному сговору и организованной группы - раскрывается в [комментарии к ст. 35](#) настоящего Кодекса.

9. С **субъективной стороны** все виды составов рассматриваемого преступления предполагают только умышленную вину в виде прямого умысла: виновный осознает, что он совершает незаконную добычу водных животных и растений, и желает этого.

10. **Субъектом преступления** могут быть любые лица, достигшие возраста 16 лет. По [ч. 3 ст. 256 УК](#) ответственность в качестве исполнителя преступления может нести только лицо, использовавшее при этом свое служебное положение.

Статья 257. Нарушение правил охраны водных биологических ресурсов

Комментарий к [статье 257](#)

1. **Непосредственным объектом** рассматриваемого преступления являются общественные отношения в области водных биологических ресурсов, а также экологическая безопасность.

Предмет преступления - рыба, водные животные, естественные кормовые запасы водоемов как источник питания различных представителей водной фауны.

2. **Объективная сторона** комментируемого преступления состоит в альтернативе самых разнообразных по своему характеру противоправных действий (бездействия): в производстве сплава древесины, строительстве мостов, дамб, транспортировке древесины и других лесных ресурсов, в осуществлении взрывных и иных работ, например, прокладке обводного канала, затоплении участка леса или, напротив, спуска воды из водоема, а также в эксплуатации водозаборных сооружений и перекачивающих механизмов с нарушением правил охраны рыбных запасов.

3. Закон формулирует данное деяние как преступление с материальным составом, называя в качестве его общественно опасных последствий массовую гибель рыбы или других водных животных, уничтожение в значительных размерах кормовых запасов либо иные тяжкие последствия, например, уничтожение нерестилища, утрату той или иной рекой рыбохозяйственного значения и т.д.

4. С **субъективной стороны** по отношению к наступившим общественно опасным последствиям вина субъекта преступления чаще всего проявляется в форме неосторожности, хотя в отдельных случаях не исключается и умышленная вина.

5. **Субъектом** данного преступления может быть лицо, хозяйственная деятельность которого заключается в организации производства лесосплава или взрывных работ, либо лицо, осуществляющее строительство, либо использующее водные запасы для осуществления процессов

производства.

Статья 258. Незаконная охота

Комментарий к [статье 258](#)

1. **Непосредственным объектом** рассматриваемого преступления являются общественные отношения в области охраны и рационального использования животного мира.

2. **Предмет преступления** - наземные виды животных и птиц, обитающие в состоянии естественной свободы. Дикие животные и птицы, являющиеся продукцией товарного производства (например, черно-бурые или красные лисицы, песцы, норки, соболя, другие ценные пушные звери, разводимые в зверосовхозах, находящиеся в вольерах, клетках зверопитомников, цирков), предметом незаконной охоты быть не могут. Они, будучи имущественной ценностью, могут образовать предмет соответствующей формы хищения.

Рациональное использование животного мира как неотъемлемой составной части окружающей природной среды, в том числе и путем охоты на отдельные его виды, регулируется рядом нормативных актов.

3. **Объективная сторона** комментируемого преступления состоит в незаконной охоте, которая соединена хотя бы с одним из признаков, указанных в диспозиции [ч. 1 ст. 258 УК](#). Под охотой понимаются выслеживание с целью добычи, преследование, отлов и убой диких животных и птиц. К процессу охоты приравнивается также нахождение лица в охотничьих угодьях с огнестрельным оружием, капканами, силками или собаками. Незаконной признается охота без разрешения (лицензии), осуществляемая лицом, не имеющим права на охоту, т.е. не достигшим возраста 18 лет, не являющимся членом общества охотников либо получившим лицензию без установленных законом оснований. Незаконна также охота, осуществляемая с нарушением условий места, времени, способов, орудий, количества добытого. Отношения в данной сфере регулируются Федеральным [законом](#) от 24 июля 2009 г. N 209-ФЗ "Об охоте и сохранении охотничьих ресурсов и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" (в ред. от 06.12.2011). Не относятся к объектам охоты животные, хотя и названные в данном перечне, но занесенные в Красную книгу Российской Федерации.

4. Уголовно наказуемой незаконная охота признается, если это деяние совершено при наличии одного из следующих обстоятельств:

а) с причинением крупного ущерба. Хотя это сугубо оценочный признак, устанавливаемый с учетом количества добытых животных, экологической ценности и вреда, нанесенного той или иной популяции, но, как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ, причиненный незаконной охотой ущерб относится к крупному исходя не только из количества и стоимости добытых, поврежденных и уничтоженных животных, но и с учетом иных обстоятельств содеянного, в частности экологической ценности, значимости для конкретного места обитания, численности популяции этих животных. Крупным является ущерб, причиненный, например, отстрелом лося, благородного оленя (марала, изюбря), овцебыка, бурого и белогрудого (гималайского) медведя;

б) с применением механического транспортного средства или воздушного судна, взрывчатых веществ, газов или иных способов массового уничтожения птиц и зверей. Механический транспорт - это автомашины различных назначений, мотоциклы, мотороллеры, вертолеты, непосредственно использованные виновным в процессе выслеживания, преследования, загона, убоя диких животных и птиц, а не средства доставки браконьера к месту охоты, например, к границам заказника;

в) в отношении птиц и зверей, охота на которых полностью запрещена. Она полностью запрещена в отношении птиц и зверей, занесенных в Красные книги различных уровней - Международную, Российской Федерации, республик в составе Российской Федерации;

г) совершение деяния на территории заповедника, заказника (см. [комментарий к ст. 250 УК](#))

или в зоне экологического бедствия либо в зоне чрезвычайной экологической ситуации (см. [комментарий к ст. 247 УК](#)). Действия, указанные в п. "б", "в" и "г" ч. 1 ст. 258 УК, образуют формальный состав. Преступление (за исключением незаконной охоты, причинившей крупный ущерб) считается оконченным с момента начала выслеживания или преследования птиц и зверей независимо от того, были ли они добыты. В п. "а" ч. 1 состав материальный (необходимо последствие в виде крупного ущерба и причинная связь между деянием и последствием).

5. **Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в форме прямого или косвенного (при деянии с причинением крупного ущерба) умысла.

6. **Субъект преступления** - лицо, достигшее возраста 16 лет.

7. **Часть 2 ст. 258 УК** устанавливает повышенную ответственность за рассмотренное деяние, совершенное лицом с использованием своего служебного положения (см. [комментарий к ст. 256 УК](#)) либо группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (см. [комментарий к ст. 35 УК](#)). При этом, как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ, лица, непосредственно не участвовавшие в незаконной охоте, но содействовавшие совершению этого преступления советами, указаниями, предоставлением орудий охоты, транспортных средств, а также приобретающие, хранящие или сбывающие продукцию незаконной охоты по заранее данному обещанию, привлекаются к уголовной ответственности в качестве пособников со ссылкой на [часть 5 статьи 33 УК РФ](#) при условии, что им было достоверно известно о незаконности охоты.

Статья 259. Уничтожение критических местообитаний для организмов, занесенных в Красную книгу Российской Федерации

Комментарий к [статье 259](#)

1. **Непосредственным объектом** преступления являются общественные отношения в области охраны реликтовых, редких, исчезающих или находящихся под угрозой исчезновения видов животного и растительного мира.

Предмет преступления - указанные виды животных и растений, которые уголовный закон определяет как "организмы", а также участки дикой природы, являющиеся местами их обитания и размножения. Эти виды фауны и флоры являются для человека ценнейшими памятниками живой природы и ставятся под абсолютную охрану. Они полностью изымаются из экономического оборота, в отношении них устанавливается полный запрет на какое-либо хозяйственное использование (отлов, охота, торговля и т.д.). Категорически запрещается ухудшать качество окружающей природной среды на территории обитания той или иной популяции, т.е. ее ареала.

Редкие, исчезающие или находящиеся на грани исчезновения организмы в целях их повсеместной усиленной охраны заносятся в Красную книгу, в которой даны краткие сведения о распространении, численности, биологии и мерах охраны редких видов животных и растений, периодически дополняемые новыми данными. Различают три уровня (категории) Красных книг: Международная Красная книга Международного союза охраны природы и природных ресурсов (МСОП), Красная книга Российской Федерации и Красные книги республик, краев и областей в составе Российской Федерации.

В соответствии с прямым указанием уголовного закона предметом данного преступления являются редкие и исчезающие организмы, совокупность которых образует соответствующую популяцию, занесенные только в Красную книгу Российской Федерации, а также места их обитания. Речь, разумеется, идет о локальных местообитаниях той или иной популяции, длительно занимающей определенное пространство, а не обо всем ареале.

Под средой обитания [ст. 1](#) Федерального закона "О животном мире" понимает природную среду, в которой объекты животного мира обитают в состоянии естественной свободы. В данной сфере действуют следующие Постановления Правительства РФ: от 19 февраля 1996 г. [N 156](#) "О порядке выдачи разрешений (распорядительных лицензий) на оборот диких животных,

принадлежащих к видам, занесенным в Красную книгу Российской Федерации" (в ред. от 22 апреля 2009 г.); от 6 января 1997 г. **№ 13** "Об утверждении Правил добывания объектов животного мира, принадлежащих к видам, занесенным в Красную книгу Российской Федерации, за исключением водных биологических ресурсов" (в ред. от 22 апреля 2009 г.).

2. С **объективной стороны** данное преступление выражается в уничтожении тем или иным способом и посредством различных опасных средств местообитаний указанных организмов, главным образом кормовой базы, привычных мест произрастания, существования, развития, ухода за потомством и т.д. Критическое местообитание означает, что организмы развиваются в неблагоприятной среде, т.е. при существенно ухудшающемся качестве экологических систем, вследствие, как правило, антропогенной деятельности. Последствия данного преступления - **гибель популяции**, т.е. гибель совокупности особей одного вида, в течение большого числа поколений населяющих определенное пространство и обеспечивающих эволюционную устойчивость всего вида данных организмов; их гибель может привести к исчезновению отдельных видов организмов с лица Земли, к нарушениям в экосистемах.

3. Рассматриваемое преступление сконструировано как материальный состав, общественно опасным последствием которого является гибель популяции организмов, занесенных в Красную книгу РФ.

4. **Субъективная сторона** данного преступления характеризуется как умышленной, так и неосторожной виной по отношению к общественно опасным последствиям.

5. **Субъект преступления** - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Статья 260. Незаконная рубка лесных насаждений

Комментарий к [статье 260](#)

1. **Непосредственным объектом** рассматриваемого преступления являются общественные отношения в области охраны лесов.

Предмет - деревья, кустарники и лианы, как относящиеся, так и не относящиеся к лесным насаждениям.

2. **Объективная сторона** данного преступления выражается в одном из двух деяний: во-первых, в незаконной, т.е. без надлежащего разрешительного документа - лицензии, лесорубочного билета (ордера) или лесного билета, - рубке лесных насаждений или не отнесенных к таковым деревьев, кустарников или лиан; во-вторых, в повреждении указанных предметов до степени прекращения роста.

3. Рубка должна признаваться незаконной и в том случае, когда виновное лицо хотя и обладает разрешительным документом, но проводит заготовку древесины не на отведенном ему участке, не тех пород деревьев, не в том количестве, которые указаны в разрешении. Как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ, под рубкой лесных насаждений или не отнесенных к лесным насаждениям деревьев, кустарников и лиан применительно к [статье 260](#) УК РФ следует понимать их спиливание, срубание или срезание, то есть отделение различным способом ствола дерева, стебля кустарника и лианы от корня. Повреждение может выражаться в самых разнообразных действиях: в обдирании коры, в механическом повреждении ствола дерева, в гибели его листового покрова в результате попадания на него ядохимикатов и т.д. Указанные действия противоправны, если они совершены в значительном размере.

4. Незаконная рубка деревьев и кустарников - материальный состав преступления. В качестве общественно опасного последствия деяний закон признает их значительный размер - признак, жестко формализованный в [примечании к ст. 260](#) УК, - исчисленный по установленным таксам ущерб, превышающий 5 тыс. рублей. Между деянием и ущербом должна быть установлена причинная связь.

Преступление признается оконченным в момент наступления указанных последствий.

5. **Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в виде прямого умысла: виновный осознает, что он незаконно совершает рубку или повреждение деревьев, кустарников, предвидит, что совершает указанные действия в значительном размере, и желает причинения такого ущерба лесному хозяйству.

6. **Часть 2 ст. 260** УК устанавливает ответственность за незаконную рубку, а равно повреждение до степени прекращения роста деревьев различных лесных насаждений, в том числе деревьев, кустарников и лиан, если эти деяния совершены: а) группой лиц; б) лицом с использованием своего служебного положения; в) в крупном размере.

7. Деяния, указанные в **ч. 2 ст. 260** УК и совершенные в крупном размере, - материальные составы преступления. В соответствии с **примечанием к данной статье** крупным размером признается исчисленный по установленным таксам ущерб, превышающий 50 тыс. рублей.

8. **Субъективная сторона** предполагает вину в виде прямого или косвенного умысла.

9. **Субъект преступления** - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

10. В **части 3 ст. 260** УК предусмотрена ответственность за совершение деяний, предусмотренных **ч. ч. 1 или 2 настоящей статьи**, в особо крупном размере, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

В соответствии с **примечанием к данной статье** особо крупным размером признается исчисленный по установленным таксам ущерб, превышающий 150 тыс. рублей. О понятии форм соучастия см. **комментарий к ст. 35** УК.

Статья 261. Уничтожение или повреждение лесных насаждений

Комментарий к **статье 261**

1. **Непосредственным объектом** рассматриваемого преступления являются общественные отношения в области охраны лесов и не входящих в лесной фонд насаждений.

Предмет преступления - лесные насаждения или иные насаждения, под которыми понимается охраняемый законом природный объект, составная часть окружающей природной среды, представляющая собой большую совокупность древесно-кустарниковой растительности, произрастающей на землях лесного, природно-заповедного фондов, и оказывающая средозащитное, климаторегулирующее и оздоровительное влияние на окружающую среду.

2. С **объективной стороны** рассматриваемое преступление выражается в противоправных действиях (бездействии), повлекших уничтожение или повреждение лесных насаждений в результате неосторожного обращения с огнем или иными источниками повышенной опасности (линии электропередачи, транспортных средств и т.д.). Как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ, уничтожение лесных и иных насаждений применительно к **статье 261** УК РФ выражается в полном сгорании насаждений или их усыхании в результате воздействия пожара или его опасных факторов, загрязняющих и отравляющих веществ, отходов производства и потребления, отбросов и выбросов. К повреждению необходимо относить случаи частичного сгорания насаждений, деградацию их на определенных участках леса до степени прекращения роста, заражение болезнями или вредными организмами и т.д.

Состав преступления - материальный. Общественно опасными последствиями являются уничтожение или повреждение предмета преступления. Действия (бездействие), приведшие к наступлению указанных последствий, представляют собой с точки зрения их юридической природы различные нарушения **Правил** пожарной безопасности в лесах Российской Федерации от 9 сентября 1993 г. N 886 (см. также Федеральный **закон** от 21 декабря 1994 г. "О пожарной безопасности" (ред. от 30.11.2011)).

3. По отношению к последствиям - уничтожению или повреждению леса или насаждений - субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной виной в виде легкомыслия или небрежности.

4. В отличие от ч. 1, диспозиция ч. 2 ст. 261 к способам уничтожения и повреждения относит поджог, иные общепасные способы (например, несанкционированное проведение взрывных работ с использованием сильнодействующих взрывчатых веществ, затопление значительного участка леса), а также загрязнение леса и других насаждений вредными веществами, отходами, выбросами или отбросами (см. комментарий к ст. 247 УК).

5. С субъективной стороны деяния, предусмотренные ч. 2 ст. 261 УК, - умышленные, совершаемые чаще всего с косвенным умыслом. В случаях поджога леса или иных насаждений виновный действует с прямым умыслом, предвидя их уничтожение или повреждение и желая наступления таких последствий.

6. **Субъект** преступления - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

7. По ч. 4 данной статьи наказуемы действия, предусмотренные ч. 3, в случае причинения крупного ущерба, который превышает 50 тыс. рублей стоимость уничтоженных или поврежденных насаждений, исчисленную по таксам, утвержденным Правительством Российской Федерации.

Статья 262. Нарушение режима особо охраняемых природных территорий и природных объектов

Комментарий к статье 262

1. **Непосредственным объектом** данного преступления являются общественные отношения в области особо охраняемых природных территорий и природных объектов. К ним относятся участки земли, водной поверхности и воздушного пространства над ними, где располагаются природные комплексы и объекты, которые имеют особо охранное, научное, культурное, эстетическое, рекреационное и оздоровительное значение. Они изъяты полностью или частично из хозяйственного использования (см. Федеральный закон от 14.03.1995 N 33-ФЗ "Об особо охраняемых природных территориях" (ред. от 25.06.2012)).

Различаются следующие категории указанных территорий: а) государственные природные заповедники, в том числе биосферные; б) национальные парки; в) природные парки; г) государственные природные заказники; д) памятники природы; е) дендрологические парки и ботанические сады; ж) лечебно-оздоровительные местности и курорты.

Правительство РФ и органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации могут устанавливать и иные категории особо охраняемых природных территорий.

2. С **объективной стороны** данное преступление выражается в нарушении режима любой категории особо охраняемых территорий, если такие действия (бездействие) причинили значительный ущерб, который является оценочным признаком.

3. С **субъективной стороны** комментируемое преступление по отношению к общественно опасным последствиям характеризуется как умышленной (косвенный умысел), так и неосторожной виной в виде легкомыслия или небрежности.

4. **Субъект преступления** - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Глава 27. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ БЕЗОПАСНОСТИ ДВИЖЕНИЯ И ЭКСПЛУАТАЦИИ ТРАНСПОРТА

Статья 263. Нарушение правил безопасности движения и эксплуатации железнодорожного, воздушного, морского и внутреннего водного транспорта и метрополитена

Комментарий к статье 263

1. **Непосредственным объектом** являются общественные отношения, обеспечивающие безопасность движения и эксплуатации железнодорожного, воздушного или водного транспорта и метрополитена.

Дополнительным объектом преступления по ч. 1 выступает здоровье или собственность, по ч. ч. 2 и 3 - жизнь человека.

2. **Объективная сторона** по конструкции представлена материальным составом. Она характеризуется наличием трех обязательных признаков: общественно опасным деянием, вредными последствиями и причинной связью между ними. Общественно опасное деяние выражено в нарушении правил безопасности движения и эксплуатации железнодорожного, воздушного или водного транспорта и метрополитена. Чтобы разобраться, какие правила были нарушены, необходимо посмотреть, в частности, Федеральный закон от 10 января 2003 г. N 17 "О железнодорожном транспорте в Российской Федерации" (в ред. от 28.07.2012), Устав железнодорожного транспорта РФ от 10 января 2003 г. (в ред. от 19.07.2011), Кодекс РФ об административных правонарушениях, Воздушный кодекс РФ от 19 марта 1997 г. (в ред. от 28.07.2012), Водный кодекс РФ от 3 июня 2006 г. (в ред. от 25.06.2012).

Железнодорожный транспорт представляет собой производственный технологический комплекс, включающий в себя инфраструктуры железнодорожного транспорта, железнодорожный подвижной состав. Инфраструктура железнодорожного транспорта - железнодорожные пути, железнодорожные станции, устройства электроснабжения, сети связи, системы сигнализации, централизации и блокировки, информационные комплексы и т.п. К железнодорожному подвижному составу относятся все виды подвижного состава, используемые на железнодорожных путях общего пользования, подъездных путях предприятий и метрополитена. Подъездные пути, предназначенные для обслуживания предприятий и не связанные с общей сетью железных дорог непрерывной рельсовой колеей, не относятся к железнодорожному транспорту по смыслу данной статьи.

Воздушный транспорт - совокупность судов гражданской авиации и иных средств воздухоплавания (самолеты, вертолеты, планеры, дирижабли, аэростаты и т.п.). Нарушение правил безопасности движения и эксплуатации военного воздушного транспорта квалифицируется по ст. 351 УК.

Водный транспорт может быть морским и речным. Морской и речной транспорт включают в себя: плавучие средства, осуществляющие перевозки людей и грузов; суда, проводящие научно-исследовательские и другие работы на море либо на реках, озерах, каналах, водохранилищах. Маломерные морские и речные суда также считаются водным транспортом. По смыслу ст. 263 УК не относятся к водным транспортным средствам военные корабли всех типов и видов, подводные лодки военного назначения, так как преступления по поводу их квалифицируются по ст. 352 УК. Водными транспортными средствами не признаются также подводные морские аппараты всех видов, спускаемые на те или иные морские глубины в исследовательских целях.

Нарушение правил может быть допущено как действием, так и бездействием. Нарушение правил безопасности движения означает различного рода отступления от установленного порядка управления транспортом - проезд на запрещающий сигнал, несоблюдение пилотом маршрута и т.п. Нарушение правил эксплуатации включает в себя несоблюдение установленных требований, обеспечивающих безопасное использование железнодорожного, воздушного и водного транспорта: допуск к управлению транспортным средством посторонних лиц, выпуск в рейс воздушного судна в нелетную погоду и т.п.

3. Преступление считается оконченным с момента наступления общественно опасного последствия в виде причинения тяжкого вреда здоровью или крупного ущерба. Понятие тяжкого вреда здоровью человека раскрывается в ст. 111 УК.

Необходимо установить причинно-следственную связь между нарушением правил безопасности движения и эксплуатации железнодорожного, воздушного и водного транспорта либо отказом такого лица от исполнения обязанностей, если такой отказ законодательно запрещен, и наступившим тяжким вредом здоровью или крупным ущербом (который согласно [примечанию к статье](#) должен превышать один миллион руб.). Следует учитывать, что последствия могут быть обусловлены несколькими деяниями, каждое из которых само по себе либо в совокупности с другими могло привести к причинению указанных в законе последствий.

4. **Субъективная сторона** характеризуется неосторожностью по отношению к наступившим последствиям в виде легкомыслия или небрежности. Виновный предвидит возможность наступления общественно опасных последствий нарушения правил безопасности движения и эксплуатации железнодорожного, воздушного, морского или речного транспорта либо метрополитена, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает, что последствие в виде причинения тяжкого вреда здоровью человека не наступит, либо не предвидит возможности наступления общественно опасных последствий нарушения правил, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должен был и мог предвидеть наступления такого вреда. По отношению к нарушению правил вина может быть и умышленной, и неосторожной. Умышленные действия по вождению и эксплуатации могут образовывать составы иных преступлений. Если нарушение правил безопасности движения и эксплуатации транспортного средства осуществлено умышленно в целях причинения тяжкого вреда здоровью человека, содеянное должно квалифицироваться как преступление против здоровья человека ([ст. 111 УК](#)).

5. **Субъект преступления** специальный - лицо, непосредственно управляющее железнодорожным, воздушным, водным транспортом, а также лицо, которое в силу занимаемой должности или выполняемой работы обязано соблюдать правила безопасности движения (механик, диспетчер, наземный руководитель полетов и др.) или выполнять свои трудовые обязанности.

6. Квалифицированный состав характеризуется совершением указанного деяния, влекущего по неосторожности смерть человека.

7. Особо квалифицированный состав предполагает ответственность за причинение смерти двум или более лицам.

8. Ответственность за указанные действия исключается при обстоятельствах, указанных в [ст. 271.1 УК](#).

Статья 263.1. Неисполнение требований по обеспечению транспортной безопасности на объектах транспортной инфраструктуры и транспортных средствах

Комментарий к [статье 263.1](#)

1. Диспозиция [комментируемой статьи](#) носит бланкетный характер. Для правильного понимания сути транспортной безопасности и средств ее обеспечения необходимо знание норм Федерального [закона](#) от 9 февраля 2007 г. N 16-ФЗ "О транспортной безопасности" (ред. от 18.07.2011). Нормы Закона раскрывают основные понятия, которые характеризуют объект посягательства и другие признаки, выделенные в диспозиции [комментируемой статьи](#). Согласно [ст. 1](#) Закона транспортная безопасность означает состояние защищенности объектов транспортной инфраструктуры и транспортных средств от актов незаконного вмешательства; обеспечение транспортной безопасности состоит в реализации определяемой государством системы правовых, экономических, организационных и иных мер в сфере транспортного комплекса, соответствующих угрозам совершения актов незаконного вмешательства; объекты транспортной инфраструктуры - это технологический комплекс, включающий в себя железнодорожные, трамвайные и внутренние водные пути, контактные линии, автомобильные дороги, тоннели, эстакады, мосты, вокзалы, железнодорожные и автобусные станции, метрополитены, морские торговые, рыбные, специализированные сооружения, аэродромы, аэропорты, объекты систем связи, навигации и управления движением транспортных средств, а также иные обеспечивающие

функционирование транспортного комплекса здания, сооружения, устройства и оборудование; транспортные средства - это воздушные суда, суда, используемые в целях торгового мореплавания или судоходства, железнодорожный подвижной состав, подвижной состав автомобильного и электрического городского наземного пассажирского транспорта в значениях, устанавливаемых транспортными кодексами и уставами.

2. Непосредственным **объектом преступления** следует признать общественные отношения по обеспечению транспортной безопасности на объектах транспортной инфраструктуры и при обслуживании транспортных средств.

3. Данный состав преступления в теории уголовного права относят к деяниям с реальным причинением вреда. Стадии приготовления и покушения отсутствуют, моментом окончания преступления признается наступление указанных в законе последствий. Совершение лишь одних незаконных действий влечет ответственность иного рода (дисциплинарная, административная).

4. **Объективная сторона** включает три обязательных признака: деяние в форме бездействия (неисполнение требований по обеспечению транспортной безопасности); последствия в виде причинения тяжкого вреда здоровью человека либо крупного ущерба иным интересам; причинная связь между бездействием и наступившими последствиями. По поводу тяжкого вреда здоровью человека см. [комментарий к ст. 111 УК](#). Крупным ущербом, согласно [примечанию к комментируемой статье](#), признается ущерб, сумма которого превышает 1 млн. рублей.

5. **Субъективная сторона** характеризуется неосторожной формой вины, которая может быть в виде легкомыслия или небрежности.

6. **Субъект преступления** специальный - физическое вменяемое лицо, ответственное за обеспечение транспортной безопасности.

7. В [ч. ч. 2 и 3](#) предусмотрена повышенная ответственность за действия виновного, повлекшие соответственно смерть одного человека или двух и более лиц.

Статья 264. Нарушение правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств

Комментарий к [статье 264](#)

1. **Непосредственный объект** рассматриваемого состава преступления - общественные отношения, обеспечивающие безопасность дорожного движения или эксплуатации транспортного средства. **Дополнительным объектом** выступают по [ч. ч. 1 и 2](#) здоровье человека, по [ч. ч. 3, 4, 5 и 6](#) - жизнь человека или многих людей.

2. **Объективная сторона** имеет свою специфику. Ответственность фактически наступает за причинение указанных в законе последствий, но при установлении причинной связи между наступившими последствиями и предшествующим им нарушением правил дорожного движения или правил эксплуатации транспортного средства. Для правильной квалификации необходимо уточнить, какие конкретные правила были нарушены, а для этого в обязательном порядке надо изучить Федеральный [закон](#) от 10 декабря 1995 г. N 196 "О безопасности дорожного движения" (СЗ РФ. 1995. N 50. Ст. 4873; 2002. N 18. Ст. 1721) (в ред. от 28.07.2012), [Правила](#) дорожного движения РФ, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 23 октября 1993 г. N 1090 (в ред. от 19.07.2012). В [Постановлении](#) Пленума Верховного Суда РФ от 9 декабря 2008 г. N 25 "О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с нарушением Правил безопасности движения и эксплуатации транспортных средств, а также с их неправомерным завладением без цели хищения" указывается, что, признавая лицо виновным в нарушении правил безопасности движения и эксплуатации транспортных средств, суды обязаны указывать в приговорах, какие именно правила им нарушены и в чем конкретно выразилось это нарушение.

Под дорожным движением принято понимать движение наземных механических транспортных средств по автомагистралям, шоссе, городским улицам, иным дорогам и проездам. Под транспортным средством понимаются любые механические самоходные транспортные

средства, оборудованные автономным двигателем объемом не менее 50 куб. см и способные развивать скорость не менее 50 км/ч.

Под транспортными средствами, о которых говорится в [ст. ст. 264 - 268 УК](#), наряду с автомобилями следует понимать автомототранспортные средства, подлежащие регистрации в ГИБДД, пассажирские и грузовые трамваи и троллейбусы, все виды тракторов, а также строительные, погрузочные (автопогрузчик, автокран), уборочные, дорожные (автогрейдер, асфальтоукладчик и др.), сельскохозяйственные (например, комбайны) и тому подобные специальные самоходные машины, мотоциклы, мотоколяски, мотонарты и иные механические средства, выполняющие не только транспортные, но и иные функции. Транспортные средства делятся на эксплуатационные и учебные. В связи с тем что учебные машины сохраняют свойство повышенной опасности, при управлении ими тоже может быть совершено рассматриваемое преступление.

Безопасность дорожного движения - состояние данного процесса, отражающее степень защищенности его участников от дорожно-транспортных происшествий и их последствий. Дорожно-транспортное происшествие - событие, возникшее в процессе движения по дороге транспортного средства и с его участием, при котором погибли или ранены люди, повреждены транспортные средства, сооружения, грузы либо причинен иной материальный ущерб. Участник дорожного движения - лицо, принимающее непосредственное участие в процессе дорожного движения как водитель транспортного средства, пешеход, пассажир. Организация дорожного движения - комплекс организационно-правовых, организационно-технических мероприятий и распорядительных действий по управлению движением на дорогах.

Порядок эксплуатации регламентируется как указанными [Правилами](#), так и другими нормативными документами, устанавливающими, например, требования к техническому обслуживанию и осмотру машин, транспортировке отдельных грузов, допуску водителей к управлению транспортом, хранению и сбережению машин и т.д.

Нарушение правил возможно путем как действия, так и бездействия. Нарушение [Правил](#) дорожного движения может выражаться в превышении установленной скорости движения, в выезде на встречную полосу движения, в игнорировании дорожных знаков и т.п. Нарушение правил эксплуатации транспортных средств - в перевозке пассажиров на не предназначенном для этого транспортном средстве, стоянке машины в неположенном месте, буксировке на слабом тросе и т.п. По [ст. 264 УК](#) не могут квалифицироваться нарушения правил технической эксплуатации и иных правил предосторожности при производстве ремонта автомобилей, тракторов, городских электротранспортных средств, при заправке горючим, производстве погрузочно-разгрузочных работ и т.д. В этих случаях посягательство направлено на иной объект - нормальные безопасные условия труда и т.д.

Для определения тяжести вреда здоровью, причиненному потерпевшему или потерпевшим, обязательно назначение судебно-медицинской экспертизы. Кроме того, обязательным признано проведение автотехнической экспертизы для определения исправности транспортного средства.

Существенной новеллой следует признать дополнение [комментируемой статьи](#) указанием о повышенной ответственности лица, совершившего деяние при управлении транспортным средством в состоянии опьянения. Данный квалифицирующий признак положен в основание дифференциации ответственности. Поэтому по [ч. 2](#) ответственность предусмотрена за нарушение правил дорожного движения или эксплуатации транспортных средств, повлекшее причинение тяжкого вреда здоровью, совершенное лицом, управлявшим транспортным средством в состоянии опьянения. По [ч. 3](#) ответственность наступает при гибели одного человека, а по [ч. 4](#) - за то же самое, но при управлении транспортным средством в состоянии опьянения. [Часть 5 комментируемой статьи](#) предусматривает ответственность при гибели двух или более человек, а [ч. 6](#) - за аналогичное деяние, но при управлении транспортным средством лицом, находящимся в состоянии опьянения. В зависимости от количества погибших и состояния опьянения установлены жесткие санкции, вплоть до 9 лет лишения свободы. Следует признать обоснованным ужесточение ответственности при указанных обстоятельствах, но с точки зрения системности уголовного права нарушаются концептуальные подходы. Состояние опьянения не выделено в [Общей части](#) как

обстоятельство, отягчающее наказание. За совершение других, более опасных умышленных преступлений состояние опьянения не имеет принципиального значения, что не позволяет говорить об универсальности количественных и качественных характеристик общественной опасности и их значения для дифференциации ответственности. Если в результате нарушений наступили последствия, предусмотренные разными частями [ст. 264](#) УК, то инкриминируются все, но содеянное квалифицируется по той части, которая предусматривает более тяжкие последствия.

Причинение вреда личности при осуществлении на самоходных машинах производственных процессов не подпадает под признаки рассматриваемого состава и должно квалифицироваться в зависимости от конкретных обстоятельств дела как преступление против личности или как нарушение правил по технике безопасности.

3. Потерпевшими могут быть любые лица, которые пострадали от транспортной аварии, в том числе и родственники виновного или иные близкие ему лица.

Следует учитывать, что уголовная ответственность за нарушение правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств наступает вне зависимости от места, где было допущено нарушение. Дорожное движение в основном осуществляется по дорогам, но может происходить и в условиях бездорожья, во дворе, поле, на автомобильных стоянках и т.п.

4. Субъективная сторона комментируемого преступления характеризуется по отношению к наступившим последствиям неосторожной виной в виде легкомыслия или небрежности.

При привлечении к уголовной ответственности за преступление, совершенное по неосторожности в форме преступной небрежности, следует иметь в виду, что закон требует в каждом конкретном случае устанавливать не только обязанность, но и реальную возможность лица предвидеть наступившие вредные последствия. Последняя может быть ограничена как объективными условиями, в которых возникло дорожно-транспортное происшествие, так и субъективными особенностями человека.

Водитель автомашины не должен нести уголовной ответственности за аварию вследствие самоуправных действий другого лица, которые по обстоятельствам дела водитель не мог предвидеть и предотвратить.

Если по делу установлено, что причинение вреда здоровью или смерти потерпевшему охватывалось умыслом виновного, то содеянное следует рассматривать как умышленное преступление против здоровья и жизни.

В тех случаях, когда виновным последовательно совершены два самостоятельных преступления - одно автотранспортное, а другое - против здоровья и жизни личности, его действия надлежит квалифицировать по совокупности преступлений.

5. Субъект преступления специальный - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет и управляющее транспортным средством. Состояние опьянения в настоящее время является квалифицирующим признаком, который включен в предмет доказывания. В каждом подобном случае требуется официальное заключение судебно-медицинской экспертизы, объективно подтверждающее состояние опьянения лица, управлявшего транспортным средством. Для квалификации деяния по [ст. 264](#) УК не имеет значения, имел ли виновный водительские права. При поездке на учебной машине с двойным управлением ответственность за нарушенные правила вождения несет инструктор, так как согласно [Правилам](#) дорожного движения обучающий вождению приравнивается к водителю. Вместе с тем следует учитывать, что согласно [Правилам](#) дорожного движения обучаемый считается водителем транспортного средства. Поэтому в случаях, когда будет установлено, что нарушение [Правил](#) дорожного движения и эксплуатации транспортных средств произошло по вине курсанта, пренебрегшего указаниями инструктора, то не исключается привлечение к уголовной ответственности обучаемого лица.

Действие водителя, виновного в нарушении [Правил](#) дорожного движения или эксплуатации транспортных средств, повлекшем причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего, и заведомо

оставившего без помощи потерпевшего, находящегося в опасном для жизни или здоровья состоянии, надлежит квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных [ст. ст. 264 и 125 УК](#).

Если водитель был виновен в нарушении указанных правил, но жизнь или здоровье были поставлены под угрозу в результате происшествия с управляемым им автотранспортным средством, то неоказание помощи потерпевшему должно квалифицироваться по [ст. 125 УК](#).

С учетом этих обстоятельств следует решать вопрос как об основном, так и о дополнительном наказании - лишении права управлять транспортными средствами ([ч. 1 ст. 264 УК](#)).

Статья 265. Утратила силу. - Федеральный [закон](#) от 08.12.2003 N 162-ФЗ.

Статья 266. Недоброкачественный ремонт транспортных средств и выпуск их в эксплуатацию с техническими неисправностями

Комментарий к [статье 266](#)

1. **Непосредственным объектом** рассматриваемого состава преступления выступают общественные отношения, обеспечивающие качественный ремонт транспортных средств и эксплуатацию транспортных средств, участвующих в движении. **Дополнительным объектом** выступают по [ч. 1](#) - здоровье, по [ч. ч. 2 и 3](#) - жизнь человека. **Предметом** признаются транспортные средства, пути сообщения, средства сигнализации или связи либо иное транспортное оборудование.

2. О понятии транспорта разъясняется в [комментарии к ст. ст. 263 и 264 УК](#).

Пути сообщения включают в себя: а) на железнодорожном транспорте - железнодорожное полотно с рельсами, шпалами и насыпью. Их неотъемлемыми элементами также являются: дистанции пути, диспетчерские службы, линии электропередачи и др.; б) на воздушном - взлетно-посадочную полосу, рулежную дорожку и т.п.; в) на водном транспорте - пути следования морских либо речных судов из одного порта в другой; г) на автомобильном транспорте - проезжую часть дороги.

Под средствами сигнализации понимается процесс передачи сигналов, включающий в себя средства для подачи условной информации: команд, донесений, оповещения, опознания, управления, оповещения о бедствии, согласований и т.д. Сигнализация может быть звуковой (звонок, сирена), световой (зрительной - мигание лампочки, светофор, семафор, маяки и т.п.), радио.

Средствами связи признаются технические устройства, предназначенные для приема и передачи текстовой информации. Связь может быть телефонной, телеграфной, факсимильной, телевизионной, видеотелефонной, сигнальной и т.д. По средствам и среде распространения сигналов связь делится на проводную, радиосвязь, радиорелейную, космическую, оптическую, сотовую, лазерную и др. Возможна связь с подвижными средствами. По дальности действия связь может быть дальней и ближней.

Иное транспортное оборудование - это совокупность механизмов, технических устройств и приборов, обеспечивающих безопасность функционирования транспорта (эстакады, радиолокаторы и т.п.).

3. **Объективная сторона** выражается в: а) недоброкачественном ремонте транспортных средств, путей сообщения, средств сигнализации или связи либо иного транспортного оборудования; б) выпуске в эксплуатацию технически неисправных транспортных средств. Наиболее важный признак объективной стороны - наступление последствий в виде тяжкого вреда здоровью человека. Между действием и последствиями должна быть установлена причинная связь.

Недоброкачественный ремонт - это такой ремонт указанных предметов, который не соответствует необходимым техническим требованиям, обеспечивающим безопасность функционирования транспортных средств, а также элементов технической системы их эксплуатации. Например, недоброкачественный ремонт может заключаться в устранении не всех неисправностей подвижного железнодорожного состава или в установке деталей, срок эксплуатации которых уже истек.

При недоброкачественной работе ремонтируемое транспортное оборудование не соответствует необходимым техническим требованиям, обеспечивающим безопасность функционирования транспорта и элементов технической системы его эксплуатации.

Выпуск в эксплуатацию технически неисправных транспортных средств означает разрешение использовать транспортное средство, имеющее какие-либо технические неисправности, способные создать при движении аварийную ситуацию и в результате привести к опасным последствиям.

Разрешение может иметь как устную (например, устное разрешение, иное принятие мер, способных пресечь использование транспорта в технически неисправном состоянии), так и письменную форму (например, выдача водителю путевого листа, пропуск транспорта через пункт технического контроля).

Рассматриваемое преступление может совершаться в форме действия (например, техническая ошибка в ремонте средств сигнализации и связи, выдача разрешения на выпуск в эксплуатацию транспортных средств с неисправным тормозом) или бездействия (например, принятие мер к замене тормозных колодок, сокращению рельсовых зазоров, укреплению межрельсовых накладок). Оно считается оконченным с момента наступления последствия в виде причинения тяжкого вреда здоровью человека по ч. 1 или причинения смерти по ч. ч. 2 и 3 этой нормы. При отсутствии последствий, указанных в ст. 266 УК, недоброкачественный ремонт транспортных средств и выпуск их в эксплуатацию с техническими неисправностями могут влечь лишь дисциплинарную, административную или материальную ответственность.

4. **Субъективная сторона** характеризуется неосторожной виной в виде легкомыслия или небрежности.

5. **Субъект преступления** специальный - физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет и обладающее следующими признаками: а) его служебная деятельность непосредственно связана с ремонтом транспорта; б) он является ответственным за техническое состояние транспортного средства и имеет полномочия по выпуску их в эксплуатацию; в) он - владелец либо водитель индивидуального транспортного средства, разрешивший другому лицу эксплуатацию заведомо технически неисправного транспортного средства.

Статья 267. Приведение в негодность транспортных средств или путей сообщения

Комментарий к [статье 267](#)

1. **Непосредственным объектом** выступает общественное отношение, характеризующее исправное состояние транспортных средств, путей сообщения, средств сигнализации или связи либо другого транспортного оборудования, а также транспортной коммуникации. Дополнительный объект по ч. 1 - здоровье и собственность, по ч. ч. 2 и 3 - жизнь. К предмету анализируемого преступления относятся транспортные средства, пути сообщения, средства сигнализации или связи и иное транспортное оборудование, понятие которых дано в [комментарии к предыдущей статье](#), а равно транспортные коммуникации. Под последними понимаются постоянные маршруты движения транспортных средств, а также сооружения, специально оборудованные в целях обеспечения безопасности движения транспорта.

2. С **объективной стороны** рассматриваемое деяние характеризуется тремя обязательными признаками: деянием, выразившимся в разрушении, повреждении, приведении иным способом в негодное для эксплуатации состояние перечисленных выше предметов либо блокировании

транспортных коммуникаций; последствиями в виде тяжкого вреда здоровью человека или причинения крупного ущерба; причинной связью между деянием и последствиями.

Под разрушением понимается приведение в полную негодность транспортного средства или транспортного оборудования, полный распад системы, в силу которого она теряет способность функционировать и не подлежит восстановлению либо из-за технической возможности, либо из-за экономической нецелесообразности.

Повреждение - частичное изменение в структуре и форме технической системы, в силу которого она полностью или частично теряет свои функциональные способности, но может быть восстановлена. Способы разрушения или повреждения могут быть самыми разнообразными (например, отвинчивание гаек, прикрепляющих рельсы к шпалам).

Приведение иным способом в негодное для эксплуатации состояние может заключаться в любых действиях, в результате чего транспортные средства или технические системы не могут быть использованы по назначению (например, затопление транспортного средства, вложение в механизмы посторонних предметов и т.п.).

Блокирование транспортных коммуникаций заключается в создании препятствий для свободного передвижения транспорта (например, преграждение дороги, взлетной полосы, акватории порта и т.д.).

Под крупным ущербом можно понимать как материальный ущерб, так и дезорганизацию работы транспорта. Следует учитывать, что понятие крупного ущерба относится к разряду оценочных. Вопрос о признании причиненного ущерба крупным решается судом с учетом обстоятельств конкретного дела.

3. Состав преступления - материальный. Преступление считается оконченным при наступлении указанных в законе последствий.

4. Деяние с **субъективной стороны** предлагает неосторожную форму вины в виде легкомыслия или небрежности.

5. **Субъектом преступления** является физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 14 лет.

6. Квалифицирующим признаком настоящего преступления является неосторожное причинение смерти одному человеку (**ч. 2**) либо двум или более лицам (**ч. 3**).

7. От преступлений, ответственность за которые предусмотрена **ст. ст. 167, 214 УК**, комментируемое преступление отличается предметом посягательства. Разрушение или повреждение путей и средств сообщений, совершенные в целях подрыва экономической безопасности и обороноспособности Российской Федерации, образуют признаки состава диверсии (**ст. 281 УК**). Те же деяния, совершенные путем взрыва, поджога либо иным способом, создающим опасность гибели людей или наступления иных общественно опасных последствий в целях нарушения общественной безопасности, устрашения населения или оказания воздействия на принятие решений органами власти, квалифицируются по **ст. 205 УК**.

Статья 268. Нарушение правил, обеспечивающих безопасную работу транспорта

Комментарий к [статье 268](#)

1. **Непосредственным объектом** данного преступления является общественное отношение, обеспечивающее безопасность движения и эксплуатации транспортных средств, а **дополнительным объектом** - здоровье (**ч. 1**) и жизнь человека (**ч. ч. 2 и 3**).

Безопасность обеспечивается соблюдением соответствующих правил как лицами, ответственными за вождение и эксплуатацию транспорта, так и другими участниками движения.

Правила, охраняющие безопасность движения и эксплуатацию транспорта, регламентируются различными нормативными актами (положениями, наставлениями, инструкциями, памятками и т.д.), особыми для каждого вида транспорта (автомобильного, городского электротранспорта, железнодорожного, водного и воздушного), в том числе и ведомственного.

2. Объективная сторона содержит три обязательных признака: деяние в виде нарушения участником движения соответствующих правил безопасности движения и эксплуатации транспортных средств; последствия в виде тяжкого вреда здоровью человека; причинная связь между ними. В связи с этим состав преступления считается материальным. Преступление окончено при наступлении указанных преступных последствий.

Деяние выражается в нарушении правил безопасности движения и эксплуатации любого вида транспорта любым участником движения, кроме лиц, указанных в [ст. ст. 263](#) и [264](#) УК.

Нарушение правил безопасности движения и эксплуатации транспорта заключается в несоблюдении или ненадлежащем соблюдении действующих на железнодорожном, воздушном, водном и городском наземном видах транспорта правил, обеспечивающих указанную безопасность. Нарушение может заключаться, например, в переходе улицы в неположенном месте.

При причинении вредных последствий на гужевом транспорте виновный должен нести ответственность по статьям [УК](#) о преступлениях против личности. Однако если работник гужевого транспорта нарушает своими действиями работу указанных выше видов механического транспорта (неправильно выезжает на шоссе/дорогу, нарушает правила проезда железнодорожных переездов, оставляет груз на проезжей части и т.п.) и тем самым вызывает его аварию, его действия подпадают под признаки [ст. 268](#) УК.

3. Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме неосторожности, которая определяется по отношению к последствиям. При этом виновный сознательно либо по невнимательности нарушает установленные на транспорте правила, обеспечивающие порядок и безопасность движения, но действует легкомысленно или по небрежности.

4. Субъектом преступления может быть пассажир, пешеход или иной участник движения, достигший возраста 16 лет, за исключением лиц, указанных в [ст. ст. 263](#) и [264](#) УК.

5. Квалифицированный и особо квалифицированный составы характеризуются более тяжкими последствиями: гибелью в результате нарушения правил одного человека ([ч. 2 ст. 268](#) УК) или гибелью двух и более лиц ([ч. 3 ст. 268](#) УК).

Статья 269. Нарушение правил безопасности при строительстве, эксплуатации или ремонте магистральных трубопроводов

Комментарий к [статье 269](#)

1. Непосредственным объектом рассматриваемой нормы выступает общественное отношение, обеспечивающее безопасность функционирования магистральных трубопроводов. **Дополнительный объект** - здоровье ([ч. 1](#)) и жизнь ([ч. ч. 2 и 3](#)).

2. Предмет преступления - магистральный трубопровод, под которым понимается комплекс сооружений и технических средств, предназначенных для транспортировки нефтяных газов и нефтепродуктов. Они могут быть магистральными, т.е. несущими основной поток содержимого вещества, вспомогательными (ответвляющиеся по потребителям линии) и складскими (наземные, подземные, подводные). Нарушение правил, обеспечивающих безопасное функционирование иных нефтепродуктопроводов, должно рассматриваться в зависимости от наступивших последствий как повреждение или уничтожение имущества, либо как нарушение правил по технике безопасности, либо как преступление против личности. При отсутствии последствий деяние может влечь дисциплинарную, материальную или административную ответственность.

3. С **объективной стороны** рассматриваемое преступление выражено в деянии в виде нарушения правил безопасности при строительстве, эксплуатации или ремонте магистрального трубопровода. Для правильной квалификации преступных деяний необходимо обратиться к специальным ведомственным нормативным правовым актам, регулиующим строительство, эксплуатацию и ремонт магистрального трубопровода. К ним относятся, в частности, Правила технической эксплуатации магистральных трубопроводов, [Правила](#) охраны магистральных трубопроводов.

4. Строительство магистрального трубопровода включает в себя как непосредственно его сооружение, так и проектирование, испытание на прочность и проверку на герметичность. Эксплуатация магистрального трубопровода предлагает безопасное его функционирование в соответствии с назначением. Ремонт означает устранение неисправностей магистрального трубопровода. Он может быть текущим, средним и капитальным.

5. Преступление считается оконченным с момента наступления тяжкого вреда здоровью ([ч. 1](#)) или смерти ([ч. ч. 2 и 3](#)).

6. **Субъективная сторона** рассматриваемого преступления включает в себя вину в форме неосторожности. При этом виновный сознательно нарушает известные ему правила безопасности, предвидит возможность наступления тяжкого вреда здоровью или смерти, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает на их предотвращение (преступное легкомыслие) либо не предвидит наступления таких последствий, хотя должен был и мог их предвидеть (преступная небрежность). Умышленное отношение к наступлению последствий должно влечь ответственность по иным статьям [УК](#) (например, за преступления против личности, имущественное преступление, а при наличии цели подрыва экономической безопасности и обороноспособности страны - за преступления против безопасности государства и пр.).

7. **Субъект** - физическое, вменяемое лицо, достигшее 16 лет, которое осуществляет работы, связанные со строительством, ремонтом и эксплуатацией магистрального трубопровода, т.е. субъект - специальный.

Статья 270. Неоказание капитаном судна помощи терпящим бедствие

Комментарий к [статье 270](#)

1. В качестве **непосредственного объекта** выступает общественное отношение, обеспечивающее безопасность движения и эксплуатации водного транспорта. **Дополнительным объектом** являются интересы жизни, здоровья и собственности. Потерпевшими признаются терпящие бедствие люди (один человек), находящиеся в воде, на борту тонущего судна, в лодке или на плоту, жизни и здоровью которых угрожает серьезная опасность.

2. С **объективной стороны** рассматриваемое преступление выражается в невыполнении капитаном судна его международно-правовой обязанности по оказанию помощи терпящим бедствие на море или на ином водном пути (судоходном озере или реке) при наличии в создавшейся обстановке реальной возможности оказания помощи людям, терпящим бедствие, без серьезной опасности для своего судна, его экипажа и пассажиров.

Ведомственными нормативными правовыми актами, действующими на морском и речном флоте, а также отдельными положениями международного права предусмотрены требования, согласно которым капитан корабля, получивший сигнал бедствия или обнаруживший на водных путях находящегося в опасности человека, плот, судно, обязан оказывать помощь терпящим бедствие, одновременно принимая все меры к тому, чтобы не подвергнуть опасности свое судно. В случае, когда оказание помощи сопряжено с серьезной опасностью для судна, экипажа и пассажиров, капитан освобождается от указанной обязанности. Серьезной признается опасность, угрожающая судну в целом, а также жизни и здоровью пассажиров и членов экипажа (наличие реального риска взрыва, пожара на судне, опасность оказаться за бортом и т.д.). По общему правилу не может признаваться серьезной опасностью, угрожающей материальным ценностям, находящимся на судне. Не могут служить обстоятельствами, оправдывающими неоказание

помощи терпящим бедствие, такие аргументы, как нарушение графика плавания, сроков прибытия в пункт назначения, наступление имущественного ущерба (как в виде прямого материального вреда, так и упущенной выгоды) и т.п.

Отказ терпящих бедствие от принятия помощи, по общему правилу, исключает состав данного преступления.

3. Состав формальный, и преступление считается оконченным с момента бездействия капитана в условиях необходимости оказания помощи терпящим бедствие на море или ином водном пути. При решении вопроса об ответственности капитана за неприбытие к месту, где терпит бедствие водное судно, надлежит установить, что капитаном корабля получен сигнал SOS. Информация о бедствии может поступить как от экипажа судна, терпящего бедствие, так и от третьих лиц. Кроме того, необходимо установить, что получившее просьбу о помощи водное судно находилось от терпящих бедствие на расстоянии, позволяющем прибыть к месту происшествия для ее оказания. Ответственность наступает независимо от того, спаслись или погибли терпящие бедствие люди.

Состав неоказания капитаном судна помощи терпящим бедствие опирается на положения [ст. 98 Конвенции ООН по морскому праву от 10 декабря 1982 г.](#), согласно которой каждое государство вменяет в обязанность капитану любого судна, плавающего под его флагом, в той мере, в какой капитан может это сделать, не подвергая серьезной опасности судно, экипаж или пассажиров, оказывать помощь любому обнаруженному в море лицу, которому угрожает гибель; следовать со всей возможной скоростью на помощь терпящим бедствие, если ему сообщено, что они нуждаются в помощи, поскольку на такое действие с его стороны можно разумно рассчитывать; после столкновения оказать помощь другому судну, его экипажу и его пассажирам и, когда это возможно, сообщить этому другому судну наименование своего судна, порт его регистрации и ближайший порт, в который оно пойдет.

4. По **объективной стороне** преступления на квалификацию влияют место совершения преступления и обстановка. Местом совершения выступают водные пути. Под водными путями понимается водное пространство, которое используется для судоходства. К ним относятся открытые и внутренние моря, территориальные воды Российской Федерации и другого государства. Обстановка - терпящее бедствие судно, лодка и т.д.

5. С **субъективной стороны** это преступление совершается с прямым умыслом, т.е. капитан судна осознает наличие серьезной опасности для людей, которые терпят бедствие на водном пути, и то, что у него имеется возможность оказать им помощь без ущерба для своего корабля, но желает уклониться от оказания необходимой людям помощи. Мотив и цель преступления на квалификацию не влияют. Мотивами поведения капитана могут быть враждебное отношение к экипажу и пассажирам судна другой страны, ложно понятые интересы службы, карьеристские соображения и другие побуждения.

6. **Субъект преступления** специальный - капитан судна либо лицо, исполняющее обязанности капитана во время его болезни или в связи с его отпуском.

Действия членов экипажа, не выполнивших приказ капитана об оказании помощи терпящим бедствие, могут быть квалифицированы по [ст. 125 УК](#). По этой же статье несет ответственность капитан судна, терпящего бедствие, за неоказание помощи членам своего экипажа или пассажирам. Оставление погибающего военного корабля командиром, не исполнившим до конца свои служебные обязанности, влечет ответственность по [ст. 345 УК](#).

Статья 271. Нарушение правил международных полетов

Комментарий к [статье 271](#)

1. **Непосредственным объектом** рассматриваемого преступления являются отношения, затрагивающие безопасность международных полетов. Диспозиция носит бланкетный характер и требует знания специальных нормативных актов. Международным считается полет воздушного

судна, который происходит в воздушном пространстве более чем одного государства. Под воздушным средством понимаются пилотируемые самолет, вертолет, дирижабль и т.п. Вид воздушного транспорта, а также его принадлежность какому-либо государству не оказывают влияния на квалификацию. Правилами международных полетов признаются правила пользования воздушным пространством того или иного государства. Правила международных полетов над территорией Российской Федерации регламентируются не только национальными нормативными правовыми актами, в частности, [Законом РФ](#) от 1 апреля 1993 г. N 4730-1 "О государственной границе Российской Федерации" (в ред. от 25.06.2012), [Воздушным кодексом РФ](#) от 19 марта 1997 г. и др., но и некоторыми положениями международного права.

2. С **объективной стороны** рассматриваемое преступление выражается в несоблюдении командиром воздушного судна и его экипажем во время международного полета указанных в разрешении маршрутов, мест посадки, воздушных ворот, высоты полета или ином нарушении правил международных полетов. В частности, в [ст. 6](#) Конвенции о международной гражданской авиации от 7 декабря 1944 г. указывается, что никакие регулярные международные воздушные сообщения не могут осуществляться над территорией или на территории договаривающегося государства, кроме как по специальному разрешению или с иной санкции этого государства и в соответствии с условиями такого разрешения или санкции. В [ст. 9](#) этой Конвенции также предусматривается, что каждое государство вправе по соображениям военной необходимости или общественной безопасности ограничить или запретить полеты воздушных судов других государств над определенными зонами своей территории при условии, что в этом отношении не будет проводиться никакого различия между занятыми в регулярных международных воздушных сообщениях воздушными судами данного государства и воздушными судами других государств, занятыми в аналогичных сообщениях. Такие запретные зоны должны иметь разумные размеры и местоположение, с тем чтобы без необходимости не создавать препятствий для аэронавигации. В Российской Федерации такие участки воздушных трасс для международных полетов определены [Приказом](#) Министерства транспорта РФ от 9 июля 2007 г. N 90 "Об утверждении Федеральных авиационных правил "Требования к членам летных экипажей воздушных судов гражданской авиации Российской Федерации при подготовке к выполнению международных полетов".

Данное преступление считается оконченным с момента нарушения указанных [Правил](#).

3. С **субъективной стороны** рассматриваемое преступление может быть совершено как с умышленной формой вины, так и по неосторожности. Мотив и цель на квалификацию не влияют, но могут учитываться при назначении наказания.

4. **Субъектом преступления** может быть физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста и ответственное за соблюдение правил международных полетов. В частности, это командиры кораблей, другие лица, осуществляющие пилотирование воздушного судна, члены экипажа, авиационные диспетчеры. Это может быть гражданин России, иностранного государства либо лицо без гражданства.

Ответственность экипажа исключается, если он действует по принуждению (например, в случае захвата самолета террористами, согласно [ст. 40 УК](#)). Также исключается уголовная ответственность за нарушение правил международных полетов, если они были вынужденными, что возможно, например, вследствие стихийного бедствия, технических неполадок, плохой видимости, действия различных помех естественного или искусственного происхождения. Однако и в этих случаях судно при наличии технической возможности должно подать сигнал бедствия, совершить посадку в указанном месте, выполнить другие требования; иначе возможно признание нарушений правил международных полетов.

5. Нарушение правил международных полетов может быть сопряжено с другими преступлениями: контрабанда ([ст. 229.1 УК](#)), террористический акт ([ст. 205 УК](#)), захват заложников ([ст. 206 УК](#)), угон воздушного судна ([ст. 211 УК](#)), диверсия ([ст. 281 УК](#)) и т.п. В этом случае нарушение правил международных полетов квалифицируется по совокупности. Если нарушение правил международных полетов с целью совершить такие преступления было пресечено, представляется, что содеянное образует совокупность оконченного преступления, квалифицируемого по рассматриваемой [статье](#), и приготовление к иному преступлению.

Нарушение правил полета воздушных судов на внутренних линиях при наличии соответствующих оснований должно квалифицироваться по [ст. 263 УК](#).

Статья 271.1. Нарушение правил использования воздушного пространства Российской Федерации

Комментарий к [статье 271.1](#)

1. **Непосредственным объектом** рассматриваемого преступления являются общественные отношения, обеспечивающие безопасность использования воздушного пространства Российской Федерации. При этом согласно Федеральным [правилам](#) использования воздушного пространства Российской Федерации, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 11.03.2010 N 138 (ред. от 27.09.2011), под безопасностью использования воздушного пространства понимается комплексная характеристика установленного порядка использования воздушного пространства, определяющая его способность обеспечить выполнение всех видов деятельности по использованию воздушного пространства без угрозы жизни и здоровью людей, материального ущерба государству, гражданам и юридическим лицам. Диспозиция носит бланкетный характер и требует знания специальных нормативных актов. Таковыми главным образом выступают [Закон](#) РФ от 01.04.1993 N 4730-1 "О государственной границе Российской Федерации" (ред. от 25.06.2012), Воздушный [кодекс](#) Российской Федерации от 19.03.1997 N 60-ФЗ (ред. от 06.12.2011) (с изм. и доп., вступающими в силу с 23.02.2012), а также Федеральные [правила](#) использования воздушного пространства Российской Федерации, утвержденные Постановлением Правительства Российской Федерации от 11 марта 2010 г. N 138; [Приказ](#) Минтранса РФ от 22.09.2011 N 253 "Об утверждении границ зон и районов Единой системы организации воздушного движения Российской Федерации, границ районов аэродромов, аэроузлов, вертодромов, границ классов воздушного пространства" (зарегистрирован в Минюсте РФ 11.11.2011 N 22278).

Дополнительный объект - общественные отношения, обеспечивающие безопасность жизни и здоровья человека.

2. **Объективная сторона** содержит три обязательных признака: деяние в виде использования воздушного пространства Российской Федерации без разрешения в случаях, когда такое разрешение требуется в соответствии с законодательством Российской Федерации; последствия в виде тяжкого вреда здоровью или смерти человека; причинная связь между ними.

Состав преступления является материальным по конструкции. Преступление окончено при наступлении указанных преступных последствий.

В том случае, если лицо использовало воздушное пространство Российской Федерации без соответствующего обязательного разрешения и эти действия не повлекли последствий в виде тяжкого вреда здоровью или смерти человека, содеянное при наличии к тому оснований может повлечь административную ответственность ([ст. 11.4](#) "Нарушение правил использования воздушного пространства" КоАП РФ).

В соответствии со [ст. 1](#) Воздушного кодекса РФ под воздушным пространством Российской Федерации понимается воздушное пространство над территорией Российской Федерации, в том числе воздушное пространство над внутренними водами и территориальным морем.

Согласно [ч. 1 ст. 11](#) Воздушного кодекса РФ использование воздушного пространства представляет собой деятельность, в процессе которой осуществляется перемещение в воздушном пространстве различных материальных объектов (воздушных судов, ракет и других объектов), а также другая деятельность (строительство высотных сооружений, деятельность, в процессе которой происходят электромагнитные и другие излучения, выброс в атмосферу веществ, ухудшающих видимость, проведение взрывных работ и т.п.), которая может представлять угрозу безопасности воздушного движения.

В соответствии со структурой и классификацией воздушного пространства Федеральными правилами использования воздушного пространства устанавливается разрешительный или

уведомительный порядок использования воздушного пространства. Так, согласно Федеральным [правилам](#) использования воздушного пространства Российской Федерации использование воздушного пространства беспилотным летательным аппаратом в воздушном пространстве классов А, С и G осуществляется на основании плана полета воздушного судна и разрешения на использование воздушного пространства.

Границы соответствующих зон воздушного пространства Российской Федерации определены [Приказом](#) Министерства транспорта Российской Федерации от 22 сентября 2011 г. N 253 "Об утверждении границ зон и районов Единой системы организации воздушного движения Российской Федерации, границ районов аэродромов, аэроузлов, вертодромов, границ классов воздушного пространства".

3. **Субъектом** данного преступления может выступать как "пользователь воздушного пространства", так и общий субъект.

Согласно [ст. 11](#) Воздушного кодекса РФ пользователями воздушного пространства являются граждане и юридические лица, наделенные в установленном порядке правом на осуществление деятельности по использованию воздушного пространства.

Следует отметить, что, в отличие от [ст. 11.4](#) "Нарушение правил использования воздушного пространства" КоАП РФ, [ст. 271.1](#) УК РФ не дифференцирует ответственность лица в зависимости от наличия у него права на осуществление деятельности по использованию воздушного пространства.

4. **Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в форме неосторожности, которая определяется по отношению к последствиям.

5. **Квалифицированный состав** характеризуется совершением указанного деяния, влекущего по неосторожности причинение смерти двум или более лицам.

Глава 28. ПРЕСТУПЛЕНИЯ В СФЕРЕ КОМПЬЮТЕРНОЙ ИНФОРМАЦИИ

Статья 272. Неправомерный доступ к компьютерной информации

Комментарий к [статье 272](#)

1. В современной России компьютеризация, как и множество других явлений, связанных с научно-техническим прогрессом, становится необходимым элементом во всех сферах жизнедеятельности человека. Однако создание новейших информационных технологий привело не только к развитию положительных тенденций, но и обозначило целый ряд проблем негативного характера. В частности, весьма серьезную угрозу стали представлять деяния, связанные с нарушением общественных отношений в сфере изготовления, использования, распространения и защиты компьютерной информации. Нередко эти деяния создавали благоприятную почву для совершения таких преступлений, как, например, мошенничество, уклонение от уплаты налогов, нарушение авторских прав и др.

2. Развивая тенденции отечественного законодательства в области защиты компьютерной информации и информационных ресурсов, законодатель выделил в уголовном законе [главу](#) о преступлениях в сфере компьютерной информации. Эту главу открывает [статья 272](#), устанавливающая уголовную ответственность за одно из наиболее распространенных компьютерных преступлений - неправомерный доступ к охраняемой законом компьютерной информации. **Объектом** данного преступления выступают общественные отношения в сфере обеспечения безопасности охраняемой законом компьютерной информации.

3. Для точной квалификации данного преступления необходимо правильно установить его предмет. В рамках анализируемого состава **предметом** преступления является охраняемая законом компьютерная информация, то есть сведения (сообщения, данные), представленные в форме электрических сигналов, независимо от средств их хранения, обработки и передачи.

Поэтому в том случае, когда в процессе преступления виновный воздействует не на компьютерную информацию, а скажем, на технику как аппаратную структуру, то его деяние надлежит квалифицировать по соответствующим статьям [главы 21](#) Особенной части УК РФ. Так, например, по [ст. 167](#) УК РФ следует оценивать поведение лица, умышленно сжигающего микропроцессор, а по [ст. 158](#) УК РФ - тайно похитившего компьютерную технику.

Используемый в диспозиции анализируемой [статьи](#) термин "охраняемая законом" свидетельствует о том, что уголовное законодательство берет под свою охрану совокупность общественных отношений по правомерному и безопасному использованию не любой компьютерной информации, а только той, которая находится под защитой закона. Охраняемая законом компьютерная информация - это информация ограниченного доступа, имеющая не только специальный правовой статус, но и предназначенная для ограниченного круга лиц (пользователей), имеющих право на ознакомление с ней.

Охраняемая законом компьютерная информация может касаться различных аспектов жизнедеятельности личности, общества и государства. [Статья 9](#) Федерального закона от 27.07.2006 N 149-ФЗ "Об информации, информационных технологиях и о защите информации" (ред. от 06.04.2011) определяет, что ограничение доступа к информации устанавливается федеральными законами в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства. Исходя из категорий доступа, установленных данным [Законом](#), информация подразделяется на: 1) информацию, свободно распространяемую; 2) информацию, предоставляемую по соглашению лиц, участвующих в соответствующих отношениях; 3) информацию, которая в соответствии с федеральными законами подлежит предоставлению или распространению; 4) информацию, распространение которой в Российской Федерации ограничивается или запрещается.

Указом Президента РФ от 6 марта 1997 г. N 188 (ред. от 23.09.2005) был утвержден [Перечень](#) сведений конфиденциального характера, куда вошли:

1. Сведения о фактах, событиях и обстоятельствах частной жизни гражданина, позволяющие идентифицировать его личность (персональные данные), за исключением сведений, подлежащих распространению в средствах массовой информации в установленных федеральными законами случаях.

2. Сведения, составляющие тайну следствия и судопроизводства, а также сведения о защищаемых лицах и мерах государственной защиты, осуществляемой в соответствии с Федеральным [законом](#) от 20 августа 2004 г. N 119-ФЗ (ред. от 30.11.2011) "О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства" и другими нормативными правовыми актами Российской Федерации.

3. Служебные сведения, доступ к которым ограничен органами государственной власти в соответствии с Гражданским [кодексом](#) Российской Федерации и федеральными законами (служебная тайна).

4. Сведения, связанные с профессиональной деятельностью, доступ к которым ограничен в соответствии с [Конституцией](#) Российской Федерации и федеральными законами (врачебная, нотариальная, адвокатская тайна, тайна переписки, телефонных переговоров, почтовых отправлений, телеграфных или иных сообщений и так далее).

5. Сведения, связанные с коммерческой деятельностью, доступ к которым ограничен в соответствии с Гражданским [кодексом](#) Российской Федерации и федеральными законами (коммерческая тайна).

6. Сведения о сущности изобретения, полезной модели или промышленного образца до официальной публикации информации о них.

Режим защиты информации в отношении сведений, отнесенных к государственной тайне,

устанавливается уполномоченными органами на основании [Закона РФ от 21.07.1993 N 5485-1 "О государственной тайне"](#) (ред. от 08.11.2011). Компьютерная информация, являющаяся объектом авторского права, также относится к информации, охраняемой законом, выступая составной частью гарантированной [ст. 44 Конституции РФ](#) свободы литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества. [Конституция РФ](#) предусматривает защиту законом интеллектуальной собственности. Поэтому неправомерный доступ к такой информации влечет ответственность по [ст. 272 УК РФ](#). Неправомерный доступ к компьютерной информации общего пользования, то есть адресованной неограниченно широкому кругу лиц, не образует признаков преступления, ответственность за совершение которого предусмотрена [ст. 272 УК РФ](#).

4. В соответствии с [примечанием к анализируемой статье](#) под компьютерной информацией понимаются сведения (сообщения, данные), представленные в форме электрических сигналов, независимо от средств их хранения, обработки и передачи. Закон не раскрывает содержание таких категорий, как средства хранения, обработки и передачи компьютерной информации. Поэтому есть смысл остановиться на них немного подробнее.

К средствам хранения, обработки и передачи компьютерной информации следует относить все машинные носители информации, то есть технические средства (комплекс технических средств), предназначенные для фиксации, хранения, обработки, анализа и передачи компьютерной информации пользователем. К машинным носителям информации можно, например, отнести магнитные диски, CD, DVD, BD, жесткие диски (винчестер), а также флэш-карты и др. К устройствам хранения информации относятся и оперативная память, кэш-память, CMOS-память, BIOS.

Средством хранения, обработки и передачи компьютерной информации, безусловно, является электронная вычислительная машина (ЭВМ), которая понимается как комплекс технических средств, предназначенных для автоматической обработки информации в процессе решения вычислительных и информационных задач. Одним из самых распространенных видов ЭВМ является персональный компьютер.

Средством хранения, обработки и передачи компьютерной информации выступают также информационно-телекоммуникационные сети, то есть технологические системы, предназначенные для передачи по линиям связи информации, доступ к которой осуществляется с использованием средств вычислительной техники.

5. С **объективной стороны** преступление, предусмотренное [ч. 1 ст. 272 УК РФ](#), выражается в неправомерном (противоречащем закону или иному нормативному акту) доступе к компьютерной информации.

Способы неправомерного доступа к компьютерной информации могут быть самыми разнообразными и, как правило, не влияют на юридическую оценку поведения виновного лица. Например, соединение с компьютером, подключенным к телефонной сети, путем автоматического перебора абонентских номеров (внедрение в чужую информационную систему посредством "угадывания кода"), использование чужого имени (пароля), использование ошибки в логике построения программы или провоцирование ошибок соединения, выявление слабых мест в защите автоматизированных систем (взлом системы защиты), считывание информации с компьютера после окончания его работы ("уборка мусора") или вслед за законным пользователем и др.

Если лицо осуществляет неправомерный доступ к компьютерной информации, соединенный с применением насилия (например, заставляет пользователя войти в информационную систему посредством причинения вреда его здоровью), то содеянное квалифицируется по совокупности преступлений, предусматривающих ответственность за преступление против личности и неправомерный доступ к компьютерной информации.

6. В силу особой специфики рассматриваемого преступления орудием его совершения, как правило, является компьютерная техника, то есть различные виды электронно-вычислительных машин, аппаратные средства, периферийные устройства, а также линии связи, объединяющие вычислительную технику в информационные сети.

7. Действующее уголовное законодательство не выделяет квалифицированные составы преступлений по признаку использования компьютерной техники. Поэтому в тех случаях, когда неправомерный доступ к компьютерной информации выступает способом совершения другого умышленного преступления, а сама компьютерная техника используется в качестве орудия для достижения преступной цели, содеянное квалифицируется по совокупности преступлений. Так, если лицо с целью хищения чужого имущества расшифровало код, управляющий электронной системой банка, и ввело команду посредством компьютера перевести денежные средства на свой текущий счет, то действия такого лица необходимо квалифицировать по совокупности с преступлением против собственности.

8. Состав преступления материальный. Преступление считается оконченным с момента наступления хотя бы одного из альтернативно перечисленных в диспозиции [ч. 1 ст. 272 УК РФ](#) последствий: уничтожения, блокирования, модификации либо копирования компьютерной информации.

Из этого вытекает, что обязательным признаком объективной стороны преступления является и причинная связь между действиями лица, заключающимися в неправомерном доступе к компьютерной информации, и наступившими вредными последствиями, прямо указанными в диспозиции [статьи](#). Если уничтожение, блокирование, модификация либо копирование информации не являлось следствием неправомерного доступа к компьютерной информации, а выступало результатом иной деятельности виновного, то состав преступления, предусмотренный комментируемой [статьей](#), отсутствует.

Однако нельзя забывать, что в деянии лица могут содержаться признаки иного состава преступления. Если, например, допустить, что причиной уничтожения информации стало нарушение правил эксплуатации средств хранения, обработки или передачи охраняемой компьютерной информации, допущенное оператором ЭВМ, то деяние виновного при условии причинения крупного ущерба надлежит квалифицировать по соответствующей части [ст. 274 УК РФ](#).

В случае пресечения преступления до момента фактического наступления указанных в [статье](#) закона последствий содеянное надлежит рассматривать как покушение на неправомерный доступ к компьютерной информации.

9. Уничтожение - это полное либо частичное удаление информации с машинного носителя. Возможность восстановить уничтоженную информацию с помощью средств программного обеспечения не является основанием освобождения виновного от ответственности, за исключением случаев, прямо установленных действующим законом ([ст. ст. 75, 76 УК РФ](#)).

Блокирование - закрытие информации, характеризующееся недоступностью ее использования по прямому назначению пользователю.

Модификация - переработка первоначальной информации, включающая в себя любые изменения, не меняющие сущности объекта. Например, перевод программы для ЭВМ или базы данных с одного языка на другой, реструктурирование или реорганизация базы данных, удаление или добавление записей, содержащихся в файлах, и т.д.

Копирование - перенос информации или части информации с одного физического носителя на другой. Например, запись информации в память ЭВМ.

10. **Субъектом** основного состава преступления является физическое и вменяемое лицо, достигшее к моменту преступной деятельности шестнадцатилетнего возраста и не наделенное в силу характера выполняемой работы полномочиями доступа к ЭВМ, системе ЭВМ или их сети.

Если неправомерный доступ к компьютерной информации совершил представитель юридического лица, то ответственности подлежит непосредственный его исполнитель.

11. Несмотря на то что диспозиция рассматриваемой [статьи](#) не дает прямых указаний относительно **субъективной стороны** преступления, можно с уверенностью говорить об

умышленной форме вины в виде прямого или косвенного умысла.

Мотивы и цели неправомерного доступа к компьютерной информации могут быть весьма разнообразными. Анализируемое преступление может совершаться из мести, зависти, хулиганства, "спортивного интереса", желания подорвать деловую репутацию конкурента и т.д. Обязательными признаками состава преступления они не являются и, следовательно, решающего значения для квалификации не имеют. Между тем их точное установление позволит не только выявить причины, побудившие лицо совершить подобное преступление, но и назначить ему справедливое наказание.

12. К **квалифицирующим признакам**, названным в **ч. 2 ст. 272 УК РФ**, относится совершение данного преступления с причинением крупного ущерба или из корыстной заинтересованности.

В соответствии с **примечанием к ст. 272 УК РФ** ущерб признается крупным, если его сумма превышает один миллион рублей. С качественной стороны ущерб может выражаться как в прямых имущественных потерях обладателя информации (например, расходы, связанные с восстановлением уничтоженного или модифицированного программного обеспечения), так и в упущенной выгоде (например, недополученная прибыль в результате дезорганизации производственного процесса конкретного предприятия).

Корыстная заинтересованность при совершении данного преступления выражается в стремлении лица извлечь материальную выгоду из преступления для себя лично или других лиц. Корыстным следует также признавать неправомерный доступ к охраняемой законом компьютерной информации, совершенный лицом по найму, то есть за вознаграждение.

13. **Часть 3 ст. 272 УК РФ** предусматривает три **особо квалифицирующих признака**. Неправомерный доступ к охраняемой законом компьютерной информации, совершенный: группой лиц по предварительному сговору; организованной группой; лицом с использованием своего служебного положения.

Неправомерный доступ к компьютерной информации признается совершенным группой лиц по предварительному сговору, если в нем участвовали лица, заранее договорившиеся о совместном совершении этого преступления (см. **комментарий к ч. 2 ст. 35 УК РФ**). Принципиальным следует считать положение о том, что каждый из образующих указанную группу лиц преступников должен сыграть роль соисполнителя. При наличии одного исполнителя и отсутствии иных квалифицирующих признаков этого преступления действия остальных его соучастников необходимо оценивать по **ч. 1 ст. 272** и соответствующей части **ст. 33 УК РФ**.

Неправомерный доступ к компьютерной информации признается совершенным организованной группой, если он совершен устойчивой группой лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений (см. **комментарий к ч. 3 ст. 35 УК РФ**).

Использование своего служебного положения предполагает доступ к охраняемой законом компьютерной информации благодаря занимаемому виновным положению по службе. Этот признак будет наличествовать и тогда, когда действия лица хотя и находились в пределах его служебной компетенции, но совершались с явным нарушением порядка осуществления своих функциональных обязанностей, установленных законом или иным нормативным актом. В этот перечень следует включать и лиц, имеющих доступ к охраняемой законом компьютерной информации, т.е. законных пользователей (операторы, обслуживающие компьютерную технику, программисты, инженеры, наладчики оборудования). В этом случае неправомерный доступ к компьютерной информации осуществляется посредством превышения лицом своей компетенции, специально оговоренной законом, трудовым соглашением или иным нормативным актом.

14. **Часть 4 ст. 272 УК РФ** предусматривает два **особо квалифицирующих признака**. Неправомерный доступ к охраняемой законом компьютерной информации, если такие действия повлекли тяжкие последствия или создали угрозу их наступления.

Понятие "тяжкие последствия" является оценочным. На практике к ним относят: причинение смерти или тяжкого вреда здоровью человека; причинение средней тяжести вреда здоровью двум или более лицам; массовое причинение легкого вреда здоровью людей; наступление экологических катастроф, транспортных или производственных аварий, повлекших длительную остановку транспорта или производственного процесса; дезорганизацию работы конкретного предприятия; причинение особо крупного ущерба и т.п.

Как представляется, специфика данного квалифицированного вида преступления, предусмотренного [ч. 4 ст. 272 УК РФ](#), заключается в том, что оно совершается с двумя формами вины, то есть характеризуется умыслом относительно факта неправомерного доступа к охраняемой законом компьютерной информации и неосторожностью (легкомыслием либо небрежностью) относительно наступления тяжких последствий. Это означает, что причинение тяжких последствий не охватывается умыслом виновного. Однако он предвидит возможность их наступления, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает на их предотвращение либо не предвидит, хотя должен был и мог предвидеть возможность наступления тяжких последствий.

Если лицо посредством неправомерного доступа к охраняемой законом компьютерной информации желало достичь наступления определенного тяжкого последствия, то подобные действия должны быть квалифицированы по совокупности с соответствующими статьями [УК РФ](#).

Следует отметить, что преступление, предусмотренное [ч. 4 ст. 272 УК РФ](#), будет иметь место не только при фактическом наступлении тяжких последствий, но и при создании угрозы их наступления. При этом угроза наступления тяжких последствий будет считаться созданной, если она была реальной и тяжкие последствия не наступили лишь вследствие обстоятельств, не зависящих от воли виновного, или благодаря вовремя принятым мерам.

Статья 273. Создание, использование и распространение вредоносных компьютерных программ

Комментарий к [статье 273](#)

1. Создание, использование и распространение вредоносных программ или вредоносной компьютерной информации для компьютера относится к числу наиболее опасных преступлений в сфере компьютерной информации. **Непосредственным объектом** данного преступления являются общественные отношения, обеспечивающие безопасное использование соответствующих технических устройств, их программного обеспечения и информационного содержания.

2. С **объективной стороны** анализируемое преступление проявляется в совершении хотя бы одного из следующих действий: а) создание компьютерных программ либо иной компьютерной информации, заведомо предназначенных для несанкционированного уничтожения, блокирования, модификации, копирования компьютерной информации или нейтрализации средств защиты компьютерной информации; б) использование таких компьютерных программ или такой компьютерной информации; в) распространение таких компьютерных программ или такой компьютерной информации.

Под компьютерной программой понимается объективная форма представления совокупности данных и команд, предназначенных для функционирования электронных вычислительных машин и других компьютерных устройств с целью получения определенного результата.

Компьютерная программа, заведомо предназначенная для несанкционированного уничтожения, блокирования, модификации, копирования компьютерной информации, нейтрализации средств защиты компьютерной информации, или иначе вредоносная компьютерная программа, - это специально написанная (созданная) программа, которая, получив управление, способна совершать несанкционированные пользователем действия и вследствие этого причинять вред в виде уничтожения, блокирования, модификации или копирования информации, нарушения

работы компьютерных устройств или их сетей.

Наиболее опасной разновидностью вредоносной компьютерной программы следует признать программу-вирус ("компьютерный вирус"). Программа-вирус - это специально созданная программа, способная размножаться, присоединяться к другим программам (т.е. "заражать" их) и при запуске последних выполнять нежелательные различные операции: портить файлы и каталоги, искажать результаты вычислений, засорять или стирать память, создавать помехи при работе, выводить на экран монитора посторонние сообщения, символы и т.д.

Само понятие "компьютерный вирус" ввел в обиход в начале 80-х годов профессор Лехайского университета Ф. Коэн. Одним из первых официально зарегистрированных компьютерных вирусов был так называемый "Пакистанский вирус". Затем появились "Рождественская елка", "Вирус Морриса", "I love you" и др. Хорошо известен случай, когда "компьютерным вирусом", созданным американским студентом Р. Моррисом, были заражены и выведены из строя тысячи компьютеров, в том числе принадлежащих министерству обороны США.

Подобные проявления не обошли стороной и Россию. Широкую огласку, например, получили события, произошедшие на Волжском автомобильном заводе г. Тольятти. Один из работников завода, имея доступ к программе, умышленно внес в нее изменения, доведя программу до качества вредоносной. В результате произошла остановка конвейера почти на шесть часов, что привело к огромным материальным потерям.

С распространением персональных компьютеров вирусы поистине стали их бедствием. Достаточно сказать, что сегодня в мире ежедневно создается около десяти вирусных программ. И несмотря на создание и совершенствование уникальных антивирусных комплексов, опасность создания, использования и распространения вредоносных программ остается весьма высокой.

3. В диспозиции комментируемой [статьи](#) прямо указано на формы деяния: создание, использование и распространение компьютерных программ либо иной компьютерной информации, заведомо предназначенных для несанкционированного уничтожения, блокирования, модификации, копирования компьютерной информации или нейтрализации средств защиты компьютерной информации.

Создание вредоносной программы или вредоносной компьютерной информации представляет собой комплекс операций, состоящий из подготовки исходных данных, предназначенных для управления конкретными компонентами системы обработки данных в целях уничтожения, блокирования, модификации или копирования информации, а также нарушения работы компьютерных устройств или их сети.

Под **использованием** вредоносной программы или вредоносной компьютерной информации следует понимать их непосредственный выпуск в свет, воспроизведение, распространение и иные действия по их введению в хозяйственный оборот (в том числе в модифицированной форме), совершенные с целью несанкционированного уничтожения, блокирования, модификации либо копирования информации, нарушения работы компьютерных устройств или их сети. Например, использованием вредоносной программы является ее ввод (установка) в память компьютера.

Распространение вредоносной программы или вредоносной компьютерной информации заключается в сознательном предоставлении доступа воспроизведенной в любой материальной форме программе или информации для компьютера или базе данных, в том числе сетевым и иным способами, а также путем продажи, проката, сдачи внаем, предоставления взаймы, включая импорт для любой из этих целей. Например, распространение таких программ может быть осуществлено при работе виновного на чужом компьютере, путем использования дискеты с записью, содержащей вредоносную программу или информацию, посредством ее копирования с диска на диск. Распространение может осуществляться и посредством информационно-телекоммуникационной сети, в том числе информационно-телекоммуникационной сети Интернет.

Следует обратить внимание на то, что создание, использование и распространение

вредоносных компьютерных программ или вредоносной компьютерной информации всегда предполагает активные действия со стороны лица, совершившего это преступление. Бездействием совершить рассматриваемое преступление не представляется возможным.

4. Деяние, выражающееся в создании вредоносных программ, а равно в использовании либо распространении таких программ, только тогда следует признавать преступлением, когда оно объективно создавало реальную угрозу несанкционированного уничтожения, блокирования, модификации либо копирования информации, нарушения работы компьютерных устройств или их сети. В противном случае действия лица по созданию, использованию или распространению вредоносных программ нельзя рассматривать как преступление, ответственность за которое предусмотрена комментируемой [статьей](#). Так, например, не будут являться преступными действия лица, создавшего такую программу, использование которой приводит лишь к кратковременному высвечиванию на экране монитора единичных символов (точки, штриха и т.п.). Поэтому в тех случаях, когда вредоносная программа не представляет опасности для собственника или владельца информации и объективно не может привести к последствиям, указанным в диспозиции [ч. 1 ст. 273 УК РФ](#), действия лица правомерно расценивать как малозначительные ([ч. 2 ст. 14 УК РФ](#)) и в силу этого не представляющие общественной опасности, свойственной преступлению.

5. Состав преступления, предусмотренный [ч. 1 ст. 273 УК РФ](#), сконструирован по типу формального, что прямо вытекает из буквы и смысла закона. Следовательно, для признания преступления оконченным не требуется наступления вредных последствий в виде уничтожения, блокирования, модификации либо копирования информации, нарушения работы различных устройств или их сети. Достаточно установить факт совершения хотя бы одного из альтернативно перечисленных в диспозиции [статьи](#) действий.

6. Если создание, использование или распространение вредоносных программ выступает в качестве способа совершения иного умышленного преступления, то содеянное надлежит квалифицировать по совокупности преступлений. Например, в тех случаях, когда вредоносная программа создается или используется с целью устранения установленных правообладателем средств индивидуальной защиты компьютерной программы, ответственность наступает по соответствующим частям [статей 146 и 273 УК РФ](#).

7. **Субъектом** создания, использования и распространения вредоносных программ может являться любое физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

8. С **субъективной стороны** данное преступление совершается только с прямым умыслом. Виновный осознает, что создает такую программу либо компьютерную информацию, которая способна уничтожить, заблокировать, модифицировать либо копировать информацию, нарушить работу тех или иных устройств или их сети, либо использует или распространяет вредоносную программу и желает эти действия совершить. Прежде всего это подтверждается четким указанием закона на заведомый характер деятельности виновного. Уже один этот факт исключает возможность совершения данного преступления по неосторожности либо с косвенным умыслом.

Мотивы анализируемого преступления и его цели (а они могут быть самыми разнообразными - месть, хулиганство, эксперимент и т.д.) не являются обязательными признаками состава и учитываются лишь при назначении наказания.

9. В том случае, если виновный при использовании или распространении вредоносных программ умышленно уничтожил или повредил компьютерную технику, что причинило значительный ущерб потерпевшему, его поведение образует совокупность преступлений, предусмотренных [статьями 167 и 273 УК РФ](#).

10. [Часть 2 ст. 273 УК РФ](#) в качестве **квалифицирующего признака** преступления предусматривает его совершение группой лиц по предварительному сговору или организованной группой либо лицом с использованием своего служебного положения (см. [комментарий к ч. 3 ст. 272 УК РФ](#)), а равно причинившее крупный ущерб или совершенное из корыстной заинтересованности (см. [комментарий к ч. 2 ст. 272 УК РФ](#)).

11. **Особо квалифицирующим признаком** создания, распространения или использования компьютерных программ либо иной компьютерной информации, заведомо предназначенных для несанкционированного уничтожения, блокирования, модификации, копирования компьютерной информации или нейтрализации средств защиты компьютерной информации, является совершение данных деяний, если они повлекли тяжкие последствия или создали угрозу их наступления (см. [комментарий к ч. 4 ст. 272 УК РФ](#)).

Статья 274. Нарушение правил эксплуатации средств хранения, обработки или передачи компьютерной информации и информационно-телекоммуникационных сетей

Комментарий к [статье 274](#)

1. Установление уголовной ответственности за нарушение правил эксплуатации средств хранения, обработки или передачи охраняемой компьютерной информации либо информационно-телекоммуникационных сетей и оконечного оборудования, а также правил доступа к информационно-телекоммуникационным сетям имеет целью предупреждение невыполнения пользователями своих профессиональных обязанностей, влияющих на сохранность хранимой и перерабатываемой компьютерной информации.

2. **Объектом** рассматриваемого преступления является совокупность общественных отношений в сфере соблюдения установленных правил эксплуатации средств хранения, обработки или передачи охраняемой компьютерной информации либо информационно-телекоммуникационных сетей и оконечного оборудования, а также правил доступа к информационно-телекоммуникационным сетям.

Диспозиция [ст. 274](#) УК РФ бланкетная. Поэтому для уяснения признаков объективной стороны преступления необходимо прежде всего обратиться к тем конкретным положениям, которые закрепляют правила эксплуатации средств хранения, обработки или передачи охраняемой компьютерной информации либо информационно-телекоммуникационных сетей и оконечного оборудования, а также правила доступа к информационно-телекоммуникационным сетям, которые были нарушены виновным. К таковым, в частности, следует относить: Гигиенические [требования](#) к персональным электронно-вычислительным машинам и организации работы, утвержденные Постановлением Главного государственного санитарного врача РФ от 03.06.2003 N 118 "О введении в действие санитарно-эпидемиологических правил и нормативов СанПиН 2.2.2/2.4.1340-03" (ред. от 03.09.2010); техническую документацию на приобретаемые компьютеры; конкретные, принимаемые в определенном учреждении или организации, оформленные нормативно и подлежащие доведению до сведения соответствующих работников правила внутреннего распорядка и др.

3. **Объективная сторона** преступного нарушения правил эксплуатации средств хранения, обработки или передачи охраняемой компьютерной информации либо информационно-телекоммуникационных сетей и оконечного оборудования, а также правил доступа к информационно-телекоммуникационным сетям состоит из общественно опасного деяния в форме действия или бездействия, наступивших общественно опасных последствий и причинной связи между ними.

К действиям в смысле [ст. 274](#) УК РФ можно, например, отнести: эксплуатацию компьютера не по прямому назначению; предоставление посторонним лицам доступа к средствам хранения, обработки или передачи охраняемой компьютерной информации; несанкционированное разглашение сетевого имени или пароля законного пользователя; нарушение температурного режима в помещении; неправильное подключение компьютера к источникам питания; использование нелегального программного обеспечения; несанкционированную замену программного обеспечения; несанкционированное изменение параметров настройки компьютера или информационно-телекоммуникационной сети; отключение средств противовирусной защиты и др. Преступное бездействие может проявляться в несоблюдении или прямом игнорировании соблюдения установленных правил, обеспечивающих должную работу средств хранения, обработки или передачи охраняемой компьютерной информации. Например, виновный не проверяет используемые средства хранения или передачи информации на наличие вредоносных

программ, не включает систему защиты информации от несанкционированного доступа к ней, не выполняет обязательной процедуры резервного копирования компьютерной информации, оставляет без присмотра рабочее место и др.

Обязательным признаком объективной стороны этого преступления являются общественно опасные последствия. При этом необходимо отметить, что закон в [ст. 274 УК РФ](#) выделяет как бы два уровня последствий, каждый из которых является обязательным для признания состава преступления оконченным. Последствиями основного состава преступного нарушения правил эксплуатации средств хранения, обработки или передачи охраняемой компьютерной информации либо информационно-телекоммуникационных сетей и окончного оборудования являются уничтожение, блокирование, модификация либо копирование охраняемой законом компьютерной информации и причинение крупного ущерба (в соответствии с [примечанием к ст. 272 УК РФ](#) ущерб, сумма которого превышает один миллион рублей). Таким образом, формулировка закона исключает возможность привлечения лица к уголовной ответственности по [ст. 274 УК РФ](#), если нарушение указанных правил хотя и повлекло уничтожение, блокирование, модификацию либо копирование информации, но объективно не причинило крупного ущерба.

4. **Субъект** преступления - специальный. Им может быть любое физическое, вменяемое лицо, достигшее к моменту совершения преступления 16-летнего возраста, которое в силу характера выполняемой трудовой, профессиональной или иной деятельности имеет беспрепятственный доступ к средствам хранения, обработки или передачи охраняемой компьютерной информации либо информационно-телекоммуникационным сетям и окончному оборудованию и на которое в силу закона или иного нормативного акта возложено соблюдение соответствующих правил эксплуатации или доступа.

5. **Субъективная сторона** преступного нарушения правил эксплуатации средств хранения, обработки или передачи охраняемой компьютерной информации либо информационно-телекоммуникационных сетей и окончного оборудования, а также правил доступа к информационно-телекоммуникационным сетям характеризуется виной в форме умысла или неосторожности.

Мотивы преступления и его цели (если таковые имеются) не являются необходимыми признаками субъективной стороны анализируемого преступления и, следовательно, на квалификацию не влияют. Однако они должны учитываться в рамках общих начал назначения наказания.

6. **Квалифицирующим признаком** нарушения правил эксплуатации средств хранения, обработки или передачи охраняемой компьютерной информации либо информационно-телекоммуникационных сетей и окончного оборудования, а также правил доступа к информационно-телекоммуникационным сетям является совершение данного деяния, если оно повлекло тяжкие последствия или создало угрозу их наступления (см. [комментарий к ч. 4 ст. 272 УК РФ](#)).

Раздел X. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ВЛАСТИ

Глава 29. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ОСНОВ КОНСТИТУЦИОННОГО СТРОЯ И БЕЗОПАСНОСТИ ГОСУДАРСТВА

Статья 275. Государственная измена

Комментарий к [статье 275](#)

1. Высокая общественная опасность государственной измены заключается в том, что из владения государства уходят сведения, составляющие государственную тайну. Действия изменника способны нанести колоссальный экономический и политический ущерб государству, повлечь за собой срыв перспективных научных исследований, вызвать осложнения в межгосударственных связях вплоть до разрыва дипломатических отношений. Необратимый ущерб несут в себе действия изменника в годы войны или военного конфликта.

Суть государственной измены заключается в акте предательства, т.е. оказания гражданином России помощи иностранному государству, международной либо иностранной организации или их представителям в проведении деятельности, направленной против безопасности Российской Федерации. Закон предусматривает ответственность за специальные формы оказания помощи (шпионаж и выдачу государственной тайны). Иное оказание помощи включает те деяния, которые не образуют шпионажа и выдачи, но направлены в ущерб безопасности Российской Федерации.

Безопасность как объект преступного посягательства означает состояние защищенности личности, общества и государства от угроз извне и внутри страны. Угроза может быть обращенной практически в любую охраняемую государством сферу общественных отношений: политику, экономику, экологию, науку, культуру и т.д.

В предшествующей редакции [ст. 275](#) УК объектом преступления предусматривалась внешняя безопасность Российской Федерации. Однако научные исследования и практика показали, что ущерб от измены наносится и внешней, и внутренней безопасности. Поэтому законодатель применил обобщающий термин - "безопасность".

Предметом государственной измены выступают сведения, составляющие государственную тайну. В соответствии с [п. 4 ст. 29](#) Конституции РФ "перечень сведений, составляющих государственную тайну, определяется федеральным законом".

Государственную тайну образуют охраняемые государством сведения в области его военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, выход которых из владения может нанести ущерб безопасности Российской Федерации ([ст. 5](#) Закона Российской Федерации от 21 июля 1993 г. "О государственной тайне" (в ред. от 6 октября 1997 г.)). В указанном Законе дается перечень сведений, составляющих государственную тайну (СЗ РФ. 1997. N 41. Ст. 8220). Исчерпывающий же открытый [Перечень](#) сведений, отнесенных к государственной тайне, утвержден Указом Президента РФ от 30.11.1995 N 1203 "Об утверждении Перечня сведений, отнесенных к государственной тайне" (ред. от 21.09.2011) <1>.

<1> СПС "КонсультантПлюс" // my.consultant.ru.

Государственную тайну не могут составлять ряд сведений (например, об экологической безопасности России, состоянии преступности и другие), что обусловлено интересами конституционного обеспечения прав граждан на информацию.

Адресатами государственной измены являются: иностранное государство, международная или иностранная организация или их представители.

Иностранное государство при совершении данного преступления фигурирует в лице его официальных органов и прежде всего спецслужб.

Иностранная организация может быть и государственной, и негосударственной (различные объединения, союзы, общества и т.д. - независимо от их профессиональной и творческой направленности).

Международная организация может находиться на территории иностранного государства или на территории России. В специальной литературе выделяют критерии признания организации международной: это объединение государств на основе международного договора или иного учредительного нормативного акта; наличие в организации системы постоянно действующих органов; наличие представительства на территории двух и более государств; достижение специальной цели - решение определенных уставными документами задач, соответствующих общепризнанным принципам и нормам международного права.

Представителями иностранного государства, международной или иностранной организации

являются их официальные лица (члены правительственных делегаций, сотрудники дипломатического корпуса, сотрудники иностранных спецслужб, члены иностранных негосударственных организаций и т.д.), а также иные (неофициальные) лица, действующие по их поручению.

2. Объективная сторона государственной измены выражается в трех формах: а) шпионаж; б) выдача государственной тайны; в) иное оказание помощи иностранному государству, международной или иностранной организации или их представителям в проведении деятельности, направленной против безопасности Российской Федерации. Объективные признаки шпионажа раскрываются в [ст. 276 УК](#) (см. [комментарий к данной статье](#)).

Выдача государственной тайны выражается в действиях, связанных с передачей иностранному государству, международной или иностранной организации или их представителям указанных сведений лицом, которому они были доверены или стали известны по службе или работе либо стали достоянием лица иным путем, за исключением их собирания либо похищения. В этом состоит отличие выдачи государственной тайны от шпионажа, при котором собираются и передаются либо хранятся с целью передачи сведения, которыми лицо не располагает по службе (работе). Например, Т., будучи ведущим инженером режимного НИИ, по своей инициативе установил преступную связь с иностранной спецслужбой и выдал известные ему по работе сведения, составляющие государственную тайну.

Оконченным преступлением выдача признается с момента перехода сведений, составляющих государственную тайну, в адрес иностранного государства, международной или иностранной организации либо их представителей.

Могут иметь место стадии приготовления либо покушения на преступление (например, покушение образует задержание виновного при попытке передать сведения указанным адресатам).

Иное оказание помощи иностранному государству, международной или иностранной организации или их представителям в проведении деятельности против безопасности Российской Федерации представлено в диспозиции в виде типичных, хотя и не исчерпывающих форм оказания помощи: финансовая, материально-техническая, консультативная или иная помощь, направленные на оказание содействия в проведении разведывательной и иной деятельности против основ конституционного строя и безопасности Российской Федерации, если они не охватываются вышеуказанными формами государственной измены. Объективно оказание помощи связано с установлением контакта (связи) гражданином России с иностранным государством, международной или иностранной организацией или их представителями и совершением по их заданию:

а) других (кроме государственной измены) преступлений против основ конституционного строя и безопасности государства;

б) деяний, не образующих признаков указанных преступлений, но наносящих ущерб безопасности России.

В первом случае действия виновного квалифицируются по совокупности преступлений: государственная измена и конкретное преступление данного вида (посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля ([ст. 277](#)), диверсия ([ст. 281](#)), вооруженный мятеж ([ст. 279](#)) и т.д.).

Во втором случае круг деяний многообразен и не имеет исчерпывающего перечня. Объективно оказание помощи сходно с пособническими действиями в контакте с иностранным государством, международной или иностранной организацией или их представителем. Объединяющим началом является их направленность против безопасности России. Это могут быть: вербовка агентуры для иностранной спецслужбы, подбор для нее явочных и конспиративных квартир, оказание содействия иностранным эмиссарам и кадровым разведчикам в приобретении документов прикрытия, устройстве на работу, связанную с доступом к государственным секретам, и т.п. Оказание помощи может быть как в мирное, так и военное

время.

Преступление считается оконченным с момента фактического оказания помощи. Могут иметь место стадии совершения преступления. Приготовление образуют: разработка плана оказания помощи, создание условий для установления и осуществления контакта с адресатами, приведение в систему, удобную для выдачи тех сведений и возможностей, которыми располагает данное лицо, и т.д. Как покушение квалифицируются: неудавшаяся попытка оказать конкретную помощь, совершить действия, направленные на оказание помощи, которой иностранная разведка по каким-то причинам не смогла воспользоваться, и т.п.

Например, С. подготовил и тайно подбросил на территорию одного из иностранных генконсульств в Санкт-Петербурге пакет с письмом, в котором изложил свою просьбу о конспиративной встрече с представителем консульства для обсуждения условий его сотрудничества. Не дождавшись ответа, С. повторно изготовил и подбросил на территорию того же консульства пакет с двумя рукописными документами.

В первом документе С. заявил о своей готовности сотрудничать со спецслужбой и назначил встречу в обусловленном месте. Во втором документе С., подчеркивая серьезность своих намерений, изложил сведения о действительном и условном наименовании, дислокации, штатном составе и боевой задаче одной из воинских частей, а также выразил готовность за материальное вознаграждение выдать и остальные известные ему сведения военного характера.

Прибыв на обусловленную встречу на Площадь искусств, С. вступил в контакт с оперативным работником контрразведки, которого принял за представителя генконсульства. В беседе с ним подтвердил свои намерения по оказанию помощи в проведении деятельности против своей страны. На очередной встрече с "дипломатом" С. был задержан с очередной партией документов, содержащих сведения, составляющие государственную тайну. Санкт-Петербургский городской суд, рассмотрев материалы предварительного следствия, квалифицировал действия С. как покушение на измену в форме оказания помощи иностранному государству в проведении деятельности, направленной против безопасности России и покушение на измену в форме выдачи сведений, составляющих государственную тайну.

3. Субъективная сторона государственной измены характеризуется виной в форме прямого умысла, при котором лицо сознает общественно опасный характер действий, указанных в диспозиции данной **статьи**, и желает их осуществить. Подлежит установлению и направленность умысла - нанести ущерб безопасности России. При этом мотивы могут быть самыми разнообразными: корысть, месть, националистические побуждения и т.д. Мотивы не указаны в данной норме, однако они имеют большое значение в раскрытии механизма совершения преступления, определении степени вины и назначении наказания.

4. Субъектом (исполнителем) государственной измены признается только гражданин России, вменяемый, достигший шестнадцатилетнего возраста, т.е. спецсубъект. Соучастниками же преступления (кроме исполнителя) могут быть и иностранные граждане, и лица без гражданства.

При выдаче сведений, составляющих государственную тайну, субъектом может быть лишь лицо, которому указанные сведения были доверены или стали известны по службе, работе, учебе или в иных случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации. При этом диспозиция Федерального закона может быть бланкетной, и для установления юридически необходимых признаков диспозиции **статьи** должны использоваться подзаконные нормативные правовые акты.

Вопрос о субъекте выдачи сведений неоднозначно трактуется в специальной юридической литературе. Например, некоторые авторы считают, что способ получения информации при выдаче является несущественным обстоятельством (нашел утерянный кем-то документ, случайно стал свидетелем разглашения сведений, секретоносителем и т.д.), тем более что в действующем **УК** до внесения в него изменений об этом прямо не говорилось <1>.

<1> См.: Рябчук В.Н. Государственная измена и шпионаж. СПб.: Юридический центр Пресс, 2007. С. 693.

5. **Примечание к ст. 275** УК предусматривает возможность освобождения от уголовной ответственности, если:

а) лицо добровольным и своевременным сообщением органам власти или иным образом содействовало предотвращению дальнейшего ущерба интересам Российской Федерации;

б) в его действиях не содержится иного состава преступления.

Данная поощрительная норма призвана показать человеку, совершившему преступление, путь к отступлению и при выполнении им указанных условий гарантировать освобождение его от уголовной ответственности.

Статья 276. Шпионаж

Комментарий к [статье 276](#)

1. **Общественная опасность** шпионажа заключается не только в том, что из владения государством могут уйти важнейшие сведения, составляющие государственную тайну. Шпионаж как преступное деяние создает и условия для совершения других преступлений против основ конституционного строя и безопасности государства.

2. **Объектом** шпионажа выступает также безопасность Российской Федерации. **Предметом** шпионажа могут быть наряду с государственной тайной иные сведения, не образующие государственной тайны. К иным сведениям может относиться любая информация, не составляющая государственной тайны, которую лицо собирает по заданию иностранной разведки для использования ее в ущерб безопасности: характеризующие данные (досье) на ответственных должностных лиц, пробы почвы, воды в определенной местности, снимки или схемы крупных железнодорожных узлов, транспортных развязок и т.п. Подобные сведения собираются разведками для перспективного решения вербовочных задач, совершения диверсий, разработки стратегических планов подрывной деятельности на особый период и т.д.

3. С **объективной стороны** шпионаж выражается в передаче, собирании, похищении или хранении с целью передачи указанным адресатам сведений, составляющих государственную тайну, либо в передаче или собирании по заданию иностранной разведки или лица, действующего в ее интересах, иных сведений для использования их против безопасности Российской Федерации.

Передача сведений - это сообщение их любым способом адресату (устно, письменно, через посредника, с использованием технических средств, тайников, почтовой связи, факса, Интернета и т.д.).

Собирание есть любая, кроме похищения, форма получения названных сведений для последующей их передачи указанным в законе организациям и лицам. Способы собирания могут быть самыми разнообразными (наблюдение, включая применение технических средств; общение с секретносителями и выведывание сведений при разговорах; подслушивание бесед специалистов; несанкционированное подключение к техническим средствам связи и т.п.).

Похищение сведений как разновидность их собирания может осуществляться и тайно, и открыто. Если похищаемые сведения находятся на материальных объектах (носителях), то при наличии признаков кражи либо другой формы хищения такие действия квалифицируются по совокупности со шпионажем.

Хранение сведений означает любой способ их сбережения, обеспечивающий сохранность и неизменность информации при ее последующей передаче. Это новый признак шпионажа, включенный в УК РФ 1996 г. Если субъект действует в одиночку, то собирание сведений с целью их последующей передачи предполагает их безусловное хранение определенный период времени.

Но роли исполнителей могут быть распределены по цепочке: один - только собирает (или похищает) информацию, другой - только хранит ее с целью передачи, а третий - только передает адресатам, указанным в законе. В этом случае в действиях каждого из них налицо признаки исполнителя шпионажа.

Шпионаж, предметом которого является государственная тайна, может совершаться либо инициативно, либо по заданию иностранного государства. Он окончен с момента совершения любого из указанных выше действий. Могут иметь место стадии совершения преступления. Установление контакта с иностранной разведкой и получение от нее задания являются подготовлением к данному преступлению. Пресеченная попытка собрать сведения, например путем кражи, образует покушение на преступление.

Шпионаж, предметом которого являются иные сведения, образуют оконченное преступление, если передача или собирание сведений осуществляются по заданию иностранной разведки или лица, действующего в ее интересах. Если указанные действия совершаются инициативно, но с целью последующей передачи сведений иностранной разведке, они образуют приготовление к данному преступлению. Иные сведения могут быть закрытыми, т.е. содержать коммерческую, налоговую или банковскую тайну.

4. **Субъективная сторона** шпионажа характеризуется наличием вины в форме прямого умысла, т.е. осознанием лицом общественно опасного характера совершаемых действий и желанием действовать в ущерб безопасности России. Мотивы и цели могут быть различными. Как показывает практика, чаще всего проявляют себя корыстные побуждения при наличии цели - обогатиться противоправным способом. Если шпионаж осуществляется кадровым разведчиком иностранной спецслужбы, то мотивы и цели находятся в русле выполнения им служебных функций.

5. **Субъектом** (исполнителем) шпионажа может быть только иностранный гражданин либо лицо без гражданства, вменяемое и достигшее шестнадцати лет. Соучастником же данного преступления (организатором, подстрекателем либо пособником) может выступать и гражданин Российской Федерации при отсутствии в его действиях признаков государственной измены.

На норму о шпионаже распространяет свое действие [примечание к ст. 275 УК](#), где предусматривается освобождение от уголовной ответственности лица, совершившего шпионские действия, но выполнившего добровольно условия, призванные предотвратить дальнейший ущерб интересам Российской Федерации. Добровольность сообщения лицом в органы власти о совершении им шпионских акций означает, что факт сообщения последовал при осознании субъектом возможности продолжения преступления.

Шпионаж нередко совершается лицами, имеющими дипломатическую неприкосновенность. И хотя это позволяет им уходить от реальной уголовной ответственности, преступные действия от этого не превращаются в правомерные. Такие лица выдворяются из России за действия, несовместимые с их дипломатическим статусом. Так, за действия, несовместимые с дипломатическим статусом (шпионаж), был выдворен из России сотрудник посольства Южной Кореи Ч. Представитель же МИД РФ М., находившийся с корейцем в преступной связи, был привлечен к уголовной ответственности и осужден за государственную измену в форме шпионажа.

В Москве при проведении тайниковой операции была задержана атташе посольства США П. При задержании у нее была обнаружена портативная радиоаппаратура. Во время официального разбирательства, проведенного в присутствии советника посольства США, контейнер, заложенный П., был вскрыт и в нем оказались шпионские инструкции, миниатюрная радиоаппаратура, крупная сумма денег, два резервуара со смертоносным ядом и специальная инструкция по его применению. В связи с тем что на П. распространялся дипломатический иммунитет, МИД России заявил посольству США решительный протест и объявил ее персоной нон грата.

Статья 277. Посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля

Комментарий к [статье 277](#)

1. **Объектом** посягательства на жизнь государственного или общественного деятеля выступает политическая система России, а также жизнь и здоровье потерпевшего. В соответствии со [ст. 205.1](#) посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля рассматривается как преступление террористического характера (см. [комментарий к указанной статье](#)).

Потерпевшими от рассматриваемого преступления могут выступать только государственные или общественные деятели, т.е. лица, проявившие себя в какой-либо области общественной или государственной деятельности.

К государственным деятелям относятся руководители и ответственные работники высших и местных органов власти и управления, депутаты всех уровней, руководители министерств и ведомств, главы администраций республик и областей, ответственные работники Администрации Президента РФ, аппарата правительственных структур и т.п., которые последовательно и активно осуществляют свои государственные и политические функции.

К общественным деятелям относятся лица, активно участвующие в работе общественных объединений, партий, независимо от их должностного положения.

Посягательства на близких родственников и членов семьи указанных лиц не образуют данного преступления и квалифицируются по соответствующим статьям [УК](#) как преступления против личности.

2. С **объективной стороны** преступление выражается в посягательстве на жизнь соответствующих категорий потерпевших.

Посягательство на жизнь означает совершение действий, непосредственно направленных на убийство государственного либо общественного деятеля независимо от того, увенчались они успехом или нет. Здесь законодатель, с учетом исключительной опасности действий, момент окончания преступления перенес на стадию покушения ("усеченный состав"). Фактическое наступление смерти или причинение вреда здоровью любой тяжести либо полное отсутствие таковых охватываются признаками данного состава преступления и не требуют дополнительной квалификации при наступлении вредных последствий по статьям об убийстве ([ст. 105 УК](#)) либо умышленном причинении вреда здоровью ([ст. ст. 111, 112 УК](#)).

Не влияя на квалификацию, наличие или отсутствие вредных последствий учитывается при оценке степени вины субъекта и назначении ему меры наказания.

Если в процессе совершения террористического акта было использовано незаконно приобретенное либо хранящееся оружие, взрывчатые вещества и взрывные устройства, то действия виновного подлежат квалификации по совокупности со [ст. 222 УК РФ](#).

3. **Субъективная сторона** преступления предполагает вину в форме прямого умысла, когда субъект осознает общественно опасный характер посягательства на жизнь государственного или общественного деятеля и желает его совершить. Обязательными признаками субъективной стороны при этом являются наличие либо цели - прекратить государственную или иную политическую деятельность потерпевшего, либо мотива - мести за такую деятельность. Следовательно, в этом случае преступный акт выступает "ответной мерой" за ту активную государственную и политическую деятельность, которую проводил потерпевший, либо мстью за ее осуществление.

4. **Субъектом преступления** может быть гражданин России, иностранный гражданин либо лицо без гражданства, достигшее 16-летнего возраста.

Статья 278. Насильственный захват власти или насильственное удержание власти

Комментарий к статье 278

1. Данное преступление посягает на те основы конституционного строя России, где закреплены принципы, порядок формирования и функционирования государственной власти. Конституция гласит, что "единственным источником власти в Российской Федерации является ее многонациональный народ. Народ осуществляет свою власть непосредственно, а также через органы государственной власти и органы местного самоуправления" (ч. ч. 1 и 2 ст. 3 Конституции РФ). Высшим выражением власти признаются референдум или свободные выборы (ч. 3 ст. 3).

Государственную власть в Российской Федерации осуществляют Президент Российской Федерации, Федеральное Собрание, Правительство Российской Федерации, суды Российской Федерации. Государственную власть в субъектах Российской Федерации осуществляют образуемые ими органы государственной власти (ч. ч. 1 и 2 ст. 11 Конституции РФ).

Любой путь неконституционного прихода к власти и ее удержания является противоправным. "Никто не может присваивать власть в Российской Федерации. Захват власти или присвоение властных полномочий преследуется по федеральному закону" (ч. 4 ст. 3 Конституции РФ).

При насильственном захвате или насильственном удержании власти **непосредственным объектом** преступления выступают интересы народа как главного источника власти, а также законные права и интересы указанных выше физических и юридических лиц, осуществляющих властные полномочия.

2. **Объективная сторона** преступления выражается в трех видах действий: а) насильственном захвате власти; б) насильственном удержании власти; в) насильственном изменении конституционного строя.

Действия, направленные на насильственный захват власти, могут выражаться либо в физическом устранении лиц, законно осуществляющих властные полномочия, либо в их принудительной изоляции и самопровозглашении на их месте тех, кто осуществляет противоправные действия.

Действия могут носить локальный характер, связанный с захватом одной из ветвей власти (законодательной, исполнительной или судебной), либо широкомасштабный, направленный против всех ветвей власти. Они могут относиться к деятельности центральных органов власти либо к органам власти субъектов Федерации.

Насильственные действия по захвату власти могут выражаться в нанесении лицу вреда здоровью различной тяжести, что охватывается признаками данного состава преступления. Если же насильственный захват сопряжен с лишением жизни, то действия виновного следует в зависимости от мотивов и целей квалифицировать по совокупности либо со ст. 277 УК, либо с умышленным убийством (ст. 105 УК).

Захват власти может сопровождаться прямым блокированием работы представительных и иных органов власти (изоляция депутатов, недопущение их входа в рабочие помещения, угроза физической расправы, предъявление ультиматумов и т.п.).

Преступление признается оконченным с момента совершения действий, направленных на насильственный и фактический захват власти.

Если захват власти осуществляется преступным сообществом, то действия виновных квалифицируются по совокупности со ст. 210 УК.

Как реальная совокупность со ст. 212 УК квалифицируются действия субъектов, если в процессе захвата власти они явились организаторами массовых беспорядков, либо со ст. 279 УК, если они выступили организаторами вооруженного мятежа.

Действия, направленные на насильственное удержание власти, выражаются в недопущении функционирования конституционной системы власти, т.е. власть удерживают либо те лица, срок полномочий которых истек, либо те, кто ее до этого незаконно захватил. Факт насильственного удержания власти означает, что субъекты законной власти лишены возможности осуществлять свои функции, а те, кто ее незаконно захватил, контролируют принятие и исполнение своих решений насильственными методами и средствами. Характер насильственных действий и вариантов квалификации их по совокупности с другими составами преступлений здесь аналогичен предыдущему виду преступления.

Действия, направленные на насильственное изменение конституционного строя, образуют следующий этап противоправного посягательства, когда после захвата или незаконного удержания власти формируется новая система государственной власти и меняется конституционный строй. Изменение конституционного строя выражается в изменении структуры государственной власти, упразднении одних институтов власти (например, отмена поста президента) и введении новых, сужении демократических начал государственного управления, принятии насильственным путем новой "конституции" с существенными деформациями прав и свобод личности и т.п.

3. С **субъективной стороны** преступление совершается с прямым умыслом, т.е. виновный осознает общественную опасность действий, направленных на насильственный захват или удержание власти, а равно на насильственное изменение конституционного строя России, и желает совершения этих действий.

Мотивами могут выступать побуждения, основанные на идейном неприятии либо прямой ненависти к существующему конституционному строю. Если указанные действия, например по корыстным мотивам, совершает гражданин России по заданию иностранного государства, иностранной организации или их представителей, то они квалифицируются по совокупности с государственной изменой (ст. 275 УК) как оказание помощи указанным адресатам в проведении враждебной деятельности против Российской Федерации.

Цель как конструктивный признак данного состава преступления логически связана с направленностью совершаемых лицом действий - насильственно захватить или удержать власть либо изменить конституционный строй Российской Федерации.

4. **Субъектом преступления** может быть гражданин России, иностранный гражданин или лицо без гражданства, вменяемое, достигшее 16 лет.

На данное преступление распространяется действие поощрительной нормы, сформулированной в [примечании к ст. 275 УК](#).

Статья 279. Вооруженный мятеж

Комментарий к [статье 279](#)

1. **Объектом преступления** являются суверенитет, а также территориальная целостность России. Насильственные действия в ходе вооруженного мятежа ставят под угрозу также жизнь и здоровье граждан.

2. С **объективной стороны** преступление выражается в двух видах деяний: а) организации вооруженного мятежа; б) активном участии в нем.

Организация вооруженного мятежа означает деятельность организатора по объединению усилий других лиц против конституционных органов власти. Масштабы вооруженного мятежа могут быть различными и зависеть от множества факторов (региональных, ориентированных на определенную категорию лиц по профессии, социальному положению, национальному или этническому составу и т.д.).

Действия организатора выражаются в разработке плана вооруженного выступления против властей, подготовке программных документов, призванных объединить людей, создании

организационных структур для вооруженных действий и вовлечения (вербовки) в них граждан, руководстве вооруженным контингентом в ходе осуществления плана по свержению или насильственному изменению конституционного строя России либо отторжению части территории Российской Федерации и т.д.

Вооруженность означает, что значительное число лиц, совершающих противоправные действия, имеют оружие и реальную возможность его применения. Понятие оружия дается в Федеральном законе от 13 декабря 1996 г. "Об оружии" (СЗ РФ. 1996. N 51. Ст. 5681), вступившем в силу с 1 июля 1997 г. (в ред. от 10.07.2012).

Действия организатора признаются оконченным преступлением с момента совершения указанных практических действий, независимо от того, воплотились они в фактическом вооруженном выступлении против законных органов власти или оказались по каким-то причинам сорванными (не удалось объединить людей, деятельность пресекли правоохранительные органы и т.д.).

Активное участие в вооруженном мятеже выражается в действиях по свержению или насильственному изменению конституционного строя либо нарушению территориальной целостности Российской Федерации. Это может проявляться в самопровозглашении отдельной территории России независимым государством, вооруженном захвате власти, применении репрессий к должностным лицам законно образованных органов власти, неподчинении требованиям федеральных властей, вооруженном сопротивлении федеральным воинским контингентам, призванным восстановить конституционный порядок, и т.д.

3. Субъективная сторона преступления характеризуется наличием прямого умысла. Организатор и активный участник вооруженного мятежа осознают общественно опасный характер своих действий и желают их совершить. Обязательным признаком субъективной стороны данного преступления является наличие целей свержения или насильственного изменения конституционного строя либо нарушения территориальной целостности Российской Федерации.

Если вооруженный мятеж завершился фактическим насильственным захватом власти, то налицо реальная совокупность преступлений, предусмотренных [ст. ст. 279](#) и [278](#) УК.

В вооруженный мятеж могут перерасти массовые беспорядки ([ст. 212](#) УК). В этом случае также налицо реальная совокупность двух преступлений. Отличие между ними следует проводить по всем элементам состава преступления. Объект вооруженного мятежа - политическая система и территориальная целостность Российской Федерации. Массовые беспорядки посягают на общественную безопасность и порядок управления. Вооруженный мятеж - это организованное выступление против конституционных органов власти. Массовые же беспорядки, как правило, локальны и несут на себе черты стихийности, спонтанного развития событий.

Если вооруженному мятежу предшествовало создание незаконного вооруженного формирования, которое затем влилось в ряды мятежников, действия виновных квалифицируются по совокупности [ст. ст. 279](#) и [208](#) УК.

4. Субъектами вооруженного мятежа могут быть только его организаторы и активные участники в возрасте не менее 16 лет. Пассивные члены вооруженного формирования, не принимавшие непосредственного участия в акциях по свержению или насильственному изменению конституционного строя, не являются субъектами данного преступления и могут нести ответственность лишь за те действия, которые содержат признаки других составов преступлений (например, участие в незаконном вооруженном формировании - [ст. 208](#) УК, незаконное хранение оружия, взрывчатых веществ и взрывных устройств - [ст. 222](#) УК и т.д.).

Статья 280. Публичные призывы к осуществлению экстремистской деятельности

Комментарий к [статье 280](#)

1. Ответственность за публичные призывы к осуществлению экстремистской деятельности

введена Федеральным [законом](#) от 25 июля 2002 г., дополнившим УК РФ комментируемой [статьей](#). Ранее данная [статья](#) предусматривала уголовную ответственность за "публичные призывы к насильственному изменению конституционного строя Российской Федерации". Таким образом, законодатель расширил сферу ответственности, поскольку насильственное изменение конституционного строя и призывы к нему выступают одной из составных частей экстремизма. Для правильного применения положений данной [статьи](#), а также [ст. ст. 282 - 282.2](#) УК необходимо учитывать [Постановление](#) Пленума Верховного Суда РФ от 28.06.2011 "О судебной практике по уголовным делам о преступлениях экстремистской направленности".

Объектом данного преступления выступают политическая система Российской Федерации, нормальное функционирование конституционных органов власти, ее законных представителей.

2. Объективную сторону образуют публичные призывы к осуществлению экстремистской деятельности.

Понятие экстремизма дается в Федеральном [законе](#) "О противодействии экстремистской деятельности", принятом Государственной Думой 27 июля 2002 г. (в ред. от 29.04.2008).

В соответствии с ним экстремистская деятельность включает в себя:

1) деятельность общественных и религиозных объединений, либо иных организаций, либо средств массовой информации, либо физических лиц, направленную на:

- насильственное изменение основ конституционного строя и нарушение целостности Российской Федерации;

- подрыв безопасности Российской Федерации;

- захват или присвоение властных полномочий;

- создание незаконных вооруженных формирований;

- осуществление террористической деятельности;

- возбуждение расовой, национальной или религиозной розни, а также социальной розни, связанной с насилием или призывами к насилию;

- унижение национального достоинства;

- осуществление массовых беспорядков, хулиганских действий и актов вандализма по мотивам идеологической, политической, расовой, национальной или религиозной ненависти либо вражды, а равно по мотивам ненависти либо вражды в отношении какой-либо социальной группы;

- пропаганду исключительности, превосходства либо неполноценности граждан по признаку их отношения к религии, социальной, расовой, национальной, религиозной или языковой принадлежности;

2) пропаганду и публичное демонстрирование нацистской атрибутики или символики либо атрибутики или символики, сходных с нацистской атрибутикой или символикой до степени смешения;

3) публичные призывы к осуществлению указанной деятельности или совершению указанных действий;

4) финансирование указанной деятельности либо иное содействие ее осуществлению или совершению указанных действий, в том числе путем предоставления для осуществления указанной деятельности финансовых средств, недвижимости, учебной, полиграфической и материально-технической базы, телефонной, факсимильной и иных видов связи, информационных услуг, иных материально-технических средств.

Публичность означает, что призывы носят открытый, доступный для понимания характер и обращены к широкому кругу людей. Арифметический подход в оценке признания (или непризнания) публичности неприемлем. В каждом конкретном случае вопрос решается с учетом всех обстоятельств дела: места, времени, обстановки содеянного.

Призывы - это такая форма воздействия на сознание, волю и поведение людей, когда путем непосредственного обращения к ним формируются побуждения к определенному действию. В данном случае призывы субъекта имеют конкретную цель, - объединить граждан, активизировать их волю и направить поведение в русло прямого осуществления экстремистской деятельности.

Призывы субъекта при этом носят общий характер, т.е. не обращены персонально к кому-либо, в них нет конкретного содержания о месте, времени и способе совершения экстремистской деятельности. Этим они отличаются от подстрекательства к конкретному преступлению либо деятельности организатора, например, по объединению толпы к осуществлению массовых беспорядков.

Преступление окончено с момента осуществления публичных призывов, независимо от того, достигли они своей цели воздействия на граждан или нет. Форма призывов может быть различной: устной, письменной, с использованием технических средств (громкоговорителей, микрофонов и т.п.), если они не выступают атрибутом средств массовой информации.

Квалифицированный вид данного преступления (ч. 2 ст. 280 УК) предусматривает повышенную ответственность за совершение публичных призывов с использованием средств массовой информации (радио, телевидения, прессы).

3. С субъективной стороны преступление совершается с прямым умыслом, т.е. виновный осознает общественно опасный характер действий, связанных с публичными призывами к осуществлению экстремистской деятельности, и желает их совершить.

Мотивы могут быть различными: месть, корысть, идейное невосприятие конституционного строя и т.д. Не влияя на квалификацию, они учитываются при оценке общественной опасности содеянного и вынесении меры наказания.

Что касается мотивов, имеющих значение для квалификации, то в соответствии с Федеральным законом от 6 июля 2007 г. "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с совершенствованием государственного управления в области противодействия экстремизму" (подписан Президентом РФ 24 июня 2007 г.) и внесенными изменениями в УК (примечание 2 к ст. 282.1 УК) преступлениями экстремистской направленности признаются "преступления, совершенные по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы, предусмотренные соответствующими статьями **Особенной части** настоящего Кодекса и **пунктом "е" части первой статьи 63** настоящего Кодекса".

Таким образом, к преступлениям экстремистской направленности относятся: ч. 2 ст. 105 (Умышленное убийство); ч. 2 ст. 111 (Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью); ч. 2 ст. 112 (Умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью); ч. 2 ст. 115 (Умышленное причинение легкого вреда здоровью); ст. 116 (Побои); ч. 2 ст. 117 (Истязание); ч. 2 ст. 119 (Угроза убийством или причинение тяжкого вреда здоровью); ч. 4 ст. 150 (Вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления); ч. 1 ст. 213 (Хулиганство); ч. 2 ст. 214 (Вандализм); ч. 2 ст. 244 (Надругательство над телами умерших и местами их захоронения); ст. 280 (Публичные призывы к осуществлению экстремистской деятельности); ст. 282.1 (Организация экстремистского сообщества); ст. 282.2 (Организация деятельности экстремистской организации).

Следует отметить, что мотивы политической и идеологической ненависти или вражды носят во многом оценочный характер и для их квалификации на практике нужны экспертные заключения и разъяснения высшей судебной инстанции. Ученые-философы обоснованно подчеркивают, что сложность идеологии проявляется в мотивационном понятии и развитии <1>.

<1> См.: Кокорин А.А. Идеология: хрестоматийные заметки. М., 2007. С. 25.

Цель преступления вытекает из направленности действий, указанных в диспозиции [статьи](#), - побудить граждан к осуществлению экстремистской деятельности.

Если действия, указанные в данной норме, совершаются гражданином России по заданию иностранного государства, иностранной организации или их представителей, то содеянное квалифицируется по совокупности с государственной изменой ([ст. 275 УК](#)).

4. Субъектом преступления может быть гражданин России, иностранный гражданин или лицо без гражданства, достигшие 16-летнего возраста.

Статья 281. Диверсия

Комментарий к [статье 281](#)

1. Диверсия представляет исключительно высокую общественную опасность, поскольку объектом выступают экономическая безопасность и обороноспособность России, осуществляется общеопасным способом, что ставит под угрозу также жизнь и здоровье граждан.

Предметом преступления выступают предприятия (заводы, фабрики), сооружения (мосты, плотины, туннели, электростанции), пути и средства сообщения, железнодорожный, водный и воздушный транспорт, средства связи, объекты жизнеобеспечения населения (системы водоснабжения, продуктопроводы, склады с продовольствием и горюче-смазочными материалами) и т.д.

2. С **объективной стороны** диверсия выражается в совершении взрыва, поджога или иных, по смыслу подобных общеопасных действий (обвалов, затоплений, камнепадов в горах, аварий, катастроф, заражения ядовитыми и радиоактивными веществами фауны и флоры). Названные общеопасные действия направлены на разрушение или повреждение указанных и других предметов преступления, а также прямую угрозу жизни и здоровью граждан.

Разрушение указанных предметов означает приведение их в полную негодность, когда они не могут подлежать восстановлению либо их восстановление становится экономически невыгодным.

Повреждение - это приведение предметов в частичную негодность, когда их восстановление возможно и экономически целесообразно.

Диверсия признается оконченным преступлением с момента совершения взрывов, поджогов и иных подобных действий независимо от того, наступили при этом какие-либо последствия или нет. Наступивший материальный ущерб учитывается, но влияет не на квалификацию содеянного, а на установление степени вины и назначение наказания.

3. Субъективная сторона диверсии ([ч. 1](#)) характеризуется наличием прямого умысла, т.е. лицо осознает общественно опасный характер действий, связанных с совершением взрыва, поджога или иного действия, направленного на разрушение или повреждение указанных материальных объектов, и желает совершить эти действия.

Мотивы диверсии могут быть разными (месть, корысть, ненависть к существующему конституционному строю и т.п.). Обязательным признаком субъективной стороны преступления является цель - подрыв экономической безопасности и обороноспособности Российской Федерации.

Субъективная сторона квалифицированного состава ([ч. 2](#)) трактуется применительно к материальному составу, т.е. виновный, действуя с прямым умыслом, осознает общественно опасный характер совершаемых им действий, предвидит возможность причинения значительного

имущественного ущерба либо наступления иных тяжких последствий и желает их наступления. Здесь не исключается тяжкое последствие в виде причинения смерти по неосторожности.

4. Квалифицирующими признаками при диверсии (ч. 2 ст. 281 УК) признаются: а) те же деяния, совершенные организованной группой (см. комментарий к ст. 35 УК); б) повлекшие причинение значительного имущественного ущерба либо наступление иных тяжких последствий (см. комментарий к ст. 205 УК).

Значительный имущественный ущерб как последствие диверсии носит оценочный характер и в каждом конкретном случае зависит от множества факторов: стоимость, значимость и качество поврежденного или уничтоженного имущества для потерпевших (юридических и физических лиц), расходы на восстановление имущественных прав, финансовое и материальное положение потерпевших и т.д.

Иные тяжкие последствия выражаются в причинении смерти по неосторожности, вреда здоровью различной тяжести, срыве нормальной работы предприятий и учреждений, дезорганизации работы органов власти и управления и т.п.

5. Нормой предусматривается особо квалифицированный состав (ч. 3), когда деяния, предусмотренные ч. ч. 1 или 2, повлекли умышленное причинение смерти человеку. Чаще всего это происходит, когда виновный, совершая взрыв, поджог или подобные общеопасные действия, предвидит возможность или неизбежность гибели человека и желает либо допускает такое последствие.

По объективным свойствам содеянного диверсия сходна с рядом общеуголовных преступлений (ст. ст. 167, 261, 267 УК). Отличие их от диверсии заключается в том, что они наносят ущерб другим объектам и при их совершении у виновного отсутствует указанная в ст. 281 УК специальная цель.

От террористического акта (ст. 205 УК) диверсия отличается по направленности совершения общеопасных действий. Цель террористического акта, в отличие от цели диверсии, иная: оказание воздействия на принятие решений органами власти или международными организациями.

Если диверсию совершает гражданин Российской Федерации по заданию представителей иностранного государства или иностранной организации, его действия квалифицируются по совокупности с государственной изменой в форме оказания помощи в проведении враждебной деятельности против России.

6. **Субъектом** диверсии может быть гражданин России, иностранный гражданин или лицо без гражданства, вменяемый, достигший 16-летнего возраста.

Статья 282. Возбуждение ненависти либо вражды, а равно унижение человеческого достоинства

Комментарий к статье 282

1. Конституция РФ (ст. 19) гарантирует равенство прав и свобод человека и гражданина независимо от расы, национальности, отношения к религии. "Не допускается пропаганда или агитация, возбуждающие социальную, расовую, национальную или религиозную ненависть и вражду. Запрещается пропаганда социального, расового, национального, религиозного или языкового превосходства" (ч. 2 ст. 29 Конституции).

Объектом данного преступления выступают конституционные права граждан, их честь и достоинство. Здесь, по существу, речь идет о политических правах и идеологической свободе граждан <1>.

<1> Под идеологией понимается система взглядов, идей, выражающих главные, коренные

интересы определенных социальных групп (См.: Кокорин А.А. Указ. соч. С. 24).

2. Объективная сторона преступления выражается в действиях по возбуждению ненависти либо вражды, а также унижению достоинства человека либо группы лиц по указанным выше признакам. Чаще всего они связаны с распространением идей и взглядов, которые подрывают доверие и уважение по признакам пола, расы, национальности, языка, происхождения, отношения к религии или принадлежности к какой-либо социальной группе, вызывают неприязнь или чувство ненависти по тем же признакам.

Распространение указанных идей и взглядов может выступать в виде агитации и пропаганды, выражаться в устной, письменной либо наглядно демонстрационной формах. При этом идеи и взгляды носят общий характер и не обращены к конкретной личности. Для квалификации не имеет значения, соответствуют или нет действительности приписываемые той или иной нации или расе особенности, черты. Главный смысл деяния - посеять между людьми разных национальностей, рас, религиозных конфессий взаимное недоверие, развить на основе тенденциозных, оскорбительных либо клеветнических суждений взаимное отчуждение, подозрительность, переходящие в устойчивую враждебность.

Действия, направленные на унижение достоинства человека или группы лиц, имеют локальную цель - унижить, оскорбить, показать ущербность, неполноценность, неприглядность, ограниченность людей конкретной национальности либо отдельного гражданина. Такие действия могут проявляться самостоятельно либо выступать составным элементом предшествующих деяний по разжиганию вражды.

Преступление окончено с момента совершения указанных деяний (формальный состав). В силу особенностей объекта данного преступления оно не поглощает состав клеветы (ст. 129 УК), поэтому при наличии признаков указанных преступлений возможна квалификация по совокупности со ст. 282 УК.

Понятия публичности и использования средств массовой информации при совершении преступления аналогичны тем, которые даны при анализе ст. 280 УК.

3. Квалифицированными видами рассматриваемого преступления (ч. 2) является его совершение: а) с применением насилия или с угрозой его применения; б) лицом с использованием своего служебного положения; в) организованной группой.

Применение насилия или угроза его применения охватывает все виды причинения вреда здоровью, за исключением случаев умышленного причинения тяжкого вреда здоровью (ст. 111 УК), которые квалифицируются по совокупности с рассматриваемым преступлением.

Угроза имеет квалифицирующее значение, если выражена как реальная и имелись основания опасаться ее осуществления (см. комментарий к ст. 119).

Использование служебного положения при совершении данного преступления означает, что между фактом имеющихся возможностей, обусловленных служебным положением (властные функции, наличие технических средств и т.п.), и фактом возбуждения национальной, расовой или религиозной вражды имеется причинная связь.

О понятии организованной группы см. комментарий ст. 35 УК.

4. Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла. Мотивы, в зависимости от направленности действий (объективной стороны), могут быть различными, но чаще всего носят религиозно-националистическую окраску. Цели вытекают из направленности рассматриваемых действий - разжечь ненависть либо вражду, а равно унижить достоинство и честь человека либо группы лиц по указанным выше признакам.

5. Субъектом может быть любое вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет; по п. "б" ч. 2 - занимающее служебное положение.

Статья 282.1. Организация экстремистского сообщества

Комментарий к [статье 282.1](#)

1. Важное значение для уголовно-правовой оценки подобных деяний имеет [Постановление](#) Пленума Верховного Суда РФ от 28.06.2011 "О судебной практике по уголовным делам о преступлениях экстремистской направленности".

Объектом преступления выступают конституционные основы политической системы Российской Федерации, а также права и интересы граждан.

2. **Объективная сторона** преступления включает в себя три группы деяний:

1) создание экстремистского сообщества, т.е. организованной группы лиц для подготовки или совершения по мотивам идеологической, политической, расовой, национальной или религиозной ненависти либо вражды, а равно по мотивам ненависти либо вражды в отношении какой-либо социальной группы преступлений экстремистской направленности ([примечание 2 к ст. 282.1 УК](#)). К ним, исходя из указанных мотивов, законодатель относит преступления, предусмотренные: [ч. 2 ст. 105](#), [ч. 2 ст. 111](#), [ч. 2 ст. 112](#), [ч. 2 ст. 115](#), [ч. 2 ст. 116](#), [ч. 2 ст. 117](#), [ч. 2 ст. 119](#), [ч. 4 ст. 150](#), п. "б" [ч. 1 ст. 213](#), [ч. 2 ст. 244](#), [ст. 280](#), [ст. 282](#), [ст. 282.1](#), [ст. 282.2 УК](#).

Создание экстремистского сообщества заключается в активных действиях субъекта по объединению группы лиц, имеющих общность в главном, - приверженности к радикальным действиям по подготовке и совершению преступлений экстремистской направленности. В основе мотивации такой деятельности лежат идеологическая, политическая, расовая, национальная или религиозная ненависть либо вражда, а равно ненависть либо вражда в отношении какой-либо социальной группы.

Преступление признается оконченным с момента организационного завершения созданного преступного сообщества, способного подготавливать и совершать преступления экстремистской направленности;

2) руководство экстремистским сообществом заключается в деятельности организатора по разработке планов экстремистской деятельности, распределении обязанностей среди участников и структурных подразделений и иных действиях, направленных на осуществление сообществом своих функций. Руководить таким сообществом может и лицо, возглавлявшее его создание и иное лицо, признанное влиятельным и авторитетным в преступном мире;

3) создание объединения организаторов, руководителей или иных представителей частей или структурных подразделений заключается в их действиях по объединению, координации и взаимодействию в ходе преступной деятельности, а также в разработке планов или условий для совершения преступлений экстремистской направленности.

3. **Субъективная сторона** преступления включает в себя прямой умысел и вышеуказанные мотивы экстремистской деятельности. При этом субъект может руководствоваться любым из мотивов либо их взаимосвязанным комплексом.

4. **Субъектом** преступления может являться любое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

5. **Часть 2 рассматриваемой статьи** предусматривает ответственность за участие в экстремистском сообществе. Участие выражается в различных действиях, связанных с функционированием сообщества: выполнении поручений руководителя, оказании содействия в материальном и финансовом обеспечении, проведении пропагандистских акций и т.д.

Часть 3 данной статьи предусматривает квалифицированный состав, т.е. повышенную ответственность, если преступные действия, указанные в [ч. ч. 1 и 2](#), совершаются лицом с использованием своего служебного положения. При этом понятие служебного положения не ограничивается функциями должностного лица в государственной сфере ([примечание 1 к ст. 285](#)

УК), а распространяется и на лиц, осуществляющих управленческие функции в коммерческой и иной негосударственной организации (см. [примечание к ст. 201 УК](#)).

6. Статья 282.1 УК предусматривает поощрительную норму в [примечании 1 к ней](#): "Лицо, добровольно прекратившее участие в деятельности общественного или религиозного объединения либо организации, в отношении которых судом принято вступившее в законную силу решение о ликвидации или запрете деятельности в связи с осуществлением экстремистской деятельности, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления".

Статья 282.2. Организация деятельности экстремистской организации

Комментарий к [статье 282.2](#)

1. Данная норма введена Федеральным [законом](#) от 25 июля 2002 г. наряду с другими для усиления ответственности за экстремистскую деятельность. В соответствии с Федеральным законом "О противодействии экстремистской деятельности" в Российской Федерации запрещаются создание и деятельность общественных и религиозных объединений, иных организаций, цели и действия которых направлены на осуществление экстремистской деятельности ([ст. 9](#)).

В соответствии с названным Законом ([ч. 9 ст. 1](#)) предусматривается уголовная ответственность за организацию деятельности общественного или религиозного объединения либо иной организации, в отношении которых судом принято вступившее в законную силу решение о ликвидации или запрете деятельности в связи с осуществлением экстремистской деятельности.

Объектом преступления выступают конституционные основы функционирования политической системы России, а также права и интересы граждан и органов правосудия.

2. **Объективная сторона** преступления выражается в организации либо участии в деятельности общественного или религиозного объединения либо иных организаций в условиях, когда судом уже принято вступившее в законную силу решение об их ликвидации или запрете в связи с осуществлением экстремистской деятельности (см. [комментарий к ст. 280](#)).

Организация деятельности ([ч. 1](#)) означает активную функцию субъекта по объединению усилий участников в экстремистской деятельности. Объективно это может выражаться в формировании планов деятельности, привлечении новых участников, отработке организационных структур, разработке мер конспирации и т.д.

Участие в деятельности ([ч. 2](#)) выражается в совершении действий в соответствии с целями и планами объединения или организации: предоставлении материально-финансовых средств, выполнении локальных поручений по заданию организаторов преступного сообщества, в подготовке преступных акций экстремистской направленности и т.д.

При наличии достаточных и предварительно подтвержденных сведений о готовящихся противоправных действиях, содержащих признаки экстремистской деятельности, и при отсутствии оснований для привлечения к уголовной ответственности Генеральный прокурор Российской Федерации или его заместитель либо подчиненный ему соответствующий прокурор или его заместитель направляет руководителю общественного или религиозного объединения либо руководителю иной организации предостережение в письменной форме о недопустимости такой деятельности с указанием конкретных оснований объявления предостережения ([ст. 6](#) Федерального закона "О противодействии экстремистской деятельности").

3. **Субъективная сторона** характеризуется наличием прямого умысла и мотивами, изложенными в [комментарии к ст. 282.2 УК](#).

4. **Субъектом** преступления может быть лицо, достигшее 16-летнего возраста, организатор или участник экстремистской деятельности.

Поощрительная норма ([примечание к ст. 282.2 УК](#)) гласит: "Лицо, добровольно прекратившее участие в деятельности общественного или религиозного объединения либо иной организации, в отношении которых судом принято вступившее в законную силу решение о ликвидации или запрете деятельности в связи с осуществлением экстремистской деятельности, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления".

Статья 283. Разглашение государственной тайны

Комментарий к [статье 283](#)

1. Общественная опасность разглашения заключается в том, что сведения, содержащие государственную тайну, уходят из владения и могут быть использованы для посягательства на внешнюю и внутреннюю безопасность и другие жизненно важные интересы России.

Объектом преступления выступает сохранность государственной тайны.

Предмет преступления - сведения, составляющие государственную тайну (см. [комментарий к ст. 275](#)).

2. С **объективной стороны** преступление выражается в разглашении сведений, составляющих государственную тайну.

Под разглашением понимается такое противоправное предание огласке сведений, составляющих государственную тайну, при котором они стали достоянием посторонних лиц. Посторонним признается любое лицо, которое по характеру выполняемой работы или служебных обязанностей не имеет доступа к данным сведениям.

Объективно разглашение выражается в различных действиях, в результате которых сведения, составляющие государственную тайну, становятся известны посторонним лицам: доверительном разговоре, публичном выступлении, переписке, показе документов, демонстрации чертежей, схем, изделий, утере неучтенных тетрадей и блокнотов с выписками из документов, содержащих государственную тайну, и т.п.

Разглашение может быть совершено как действием, так и бездействием (например, бесконтрольное оставление виновным на рабочем месте документов, изделий, таблиц, схем в условиях, когда с ними могут ознакомиться посторонние лица).

Порядок сохранности государственной тайны регулируется [Законом РФ](#) от 21 июля 1993 г. "О государственной тайне", [Правилами](#) отнесения сведений, составляющих государственную тайну, к различным степеням секретности (СЗ РФ. 1995. N 37. Ст. 3619), [Перечнем](#) сведений, отнесенных к государственной тайне (СЗ РФ. 1995. N 49. Ст. 4775), а также системой подзаконных нормативных актов в виде инструкций, положений, памяток и т.п. Поэтому при расследовании фактов разглашения подлежат точному установлению характер преданных огласке сведений, а также то, какое конкретно требование действующих правил было нарушено. Степень секретности сведений устанавливается путем их сверки с действующими нормативными актами, а при необходимости - проведением экспертизы.

Преступление окончено с момента восприятия разглашаемых сведений посторонними лицами. При этом не требуется детального восприятия всей совокупности разглашаемых сведений, а достаточно общего понимания смысла передаваемой огласке информации. Если по каким-либо причинам, не зависящим от воли виновного, умышленно разглашаемые сведения не восприняты посторонними лицами, налицо покушение на преступление. Например, разглашаемые сведения не были восприняты вследствие незнания национального языка, глухоты, сильного опьянения и т.п.

3. **Субъективная сторона** разглашения сведений характеризуется и умышленной, и неосторожной формами вины <1>.

<1> В юридической литературе высказывается мнение о том, что разглашение государственной тайны может быть только при умышленной форме вины (см.: Комментарий к Уголовному кодексу РФ. М.: Юрайт, 2004. С. 867). Происходит оно из-за редакционной и смысловой неточности в понимании ч. 2 ст. 24 УК, что требует законодательной коррекции или руководящего разъяснения Пленума Верховного Суда РФ.

При прямом умысле лицо, осознавая общественно опасный характер действий, связанных с разглашением государственной тайны, предвидит, что оглашаемые сведения воспримут посторонние лица, и желает этого (например, в доверительном разговоре с родственниками и близкими людьми). Так, работая на строительстве специального объекта, техник О. разгласил в частной беседе своей знакомой девушке-студентке К. сведения о дислокации, назначении и конструктивных параметрах режимного объекта, желая показать свою "солидность и осведомленность".

Действуя с косвенным умыслом, субъект осознает общественно опасный характер своих действий, предвидит, что сведения, составляющие государственную тайну, могут стать достоянием посторонних лиц, и допускает факт восприятия сведений посторонними людьми либо безразлично относится к этому. Так оценивается ведение разговоров между сослуживцами по закрытой тематике в общественном транспорте при громкости, которая допускает возможность восприятия смысла беседы другими пассажирами, громкое чтение документов или обсуждение деловых вопросов в помещениях с плохой звукоизоляцией, оставление в служебном кабинете, куда заходят посторонние лица, развешенных схем, таблиц, графиков и т.п.

Разглашение может быть совершено и по неосторожности в силу преступного легкомыслия либо небрежности. Чаще всего это выражается в разглашении в письменной форме, когда снимаются выкопировки из документов, содержащих государственную тайну, в неучтенные тетради, блокноты, отдельные листы, которые в последующем теряются. Более того, от неосторожного разглашения, как и от умышленного, могут наступить тяжкие последствия.

Мотивом совершения умышленного разглашения чаще всего выступает бахвальство, а целью - показать постороннему свою осведомленность и компетентность, подчеркнуть "важность" и "значимость" своей персоны при решении практических вопросов. В основе мотивации могут быть и иные побудительные стимулы: "помочь" близкому человеку в выполнении научной работы, выступлении с лекцией и т.д.

4. **Субъект** при разглашении - специальный, т.е. лицо вменяемое, достигшее 16-летнего возраста, которому она была доверена или стала известна по службе, работе, учебе или в иных случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации.

5. Квалифицированным составом преступления (ч. 2 ст. 283 УК) признается то же деяние, если оно повлекло по неосторожности тяжкие последствия.

Тяжкими последствиями при разглашении признаются: переход сведений в руки иностранных разведок, срыв вследствие разглашения важных государственных мероприятий, "замораживание" перспективных научных исследований и т.п. По отношению к наступлению тяжких последствий вина может быть только в форме неосторожности, о чем указано в самой норме.

От государственной измены умышленное разглашение сведений, составляющих государственную тайну, отличается направленностью умысла, т.е. мотивами и целями содеянного <1>.

<1> Пробелом в сохранности государственной тайны является отсутствие нормы о ее незаконном получении при отсутствии признаков государственной измены или шпионажа //

Российская газета. 2008. 10 июля.

Статья 283.1. Незаконное получение сведений, составляющих государственную тайну

Комментарий к [статье 283.1](#)

1. Необходимость данной [статьи](#) в УК обусловлена стремлением законодателя восполнить пробел правового регулирования защиты сведений, составляющих государственную тайну. Если разглашение государственной тайны имеет в УК четкую правовую оценку в рамках состава преступления, предусмотренного [ст. 283](#) УК, то незаконное ее получение, при отсутствии признаков преступлений, предусмотренных [статьями 275](#) и [276](#), осталось вне правового контроля и уголовной ответственности. Об этом же свидетельствует тот факт, что по своей структуре и направленности правового регулирования на обеспечение конфиденциальности тайны как таковой новая [статья](#) имеет сходство со [ст. 183](#) УК, которая предусматривает ответственность как за незаконное получение, так и за разглашение сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну (см. [комментарий к ст. 183](#) УК).

2. Непосредственным объектом данного преступления выступают общественные отношения в сфере сохранности государственной тайны, так же как при ее разглашении ([ст. 283](#) УК). Незаконное получение сведений о государственной тайне ставит под угрозу выхода их из владения и ознакомления с ними посторонних лиц.

3. Объективная сторона данного преступления выражается в получении сведений, составляющих государственную тайну, путем похищения, обмана, шантажа, принуждения, угрозы применения насилия либо иным способом. При этом любой способ признается незаконным, если он противоречит или выходит за пределы законного. Диспозиция [статьи](#) является бланкетной, поэтому подлежит точному установлению, на основе каких документов основаны правомерный доступ к работе и распоряжение сведениями, составляющими государственную тайну (см. [комментарий к ст. 283](#) УК).

Получение сведений означает их собирание путем установления местонахождения и изъятия их способами, указанными в диспозиции [статьи](#).

Похищение сведений означает их хищение любым способом (см. [комментарий к статьям 158](#) - [165](#) УК).

Подкуп как способ собирания сведений означает их незаконное получение за вознаграждение. Если будут установлены признаки взяточничества, требуется квалификация по совокупности с данными преступлениями (см. [комментарий к ст. ст. 290, 291](#) УК).

Шантаж как способ психического и морального воздействия на человека осуществляется путем, как правило, обнародования компрометирующих сведений о нем. Он выступает в сочетании с угрозой, которая должна восприниматься лицом как реальная и немедленно выполнимая. Если компрометирующие сведения являются заведомо ложными, квалификация осуществляется по совокупности с клеветой (см. [комментарий ст. 128.1](#) УК).

Указанные в [статье](#) способы совершения данного преступления не являются исчерпывающими, поэтому в диспозиции говорится и о возможности использования иных способов. Например, использование в получении сведений новых технологий и технических средств.

Однако при всем многообразии способов они не должны нести в себе признаки преступлений, предусмотренных [статьями 275](#) и [276](#) УК.

4. Состав преступления формальный. Преступление признается оконченным с момента совершения деяния любым из указанных способов и получения информации, составляющей государственную тайну. Могут иметь место стадии совершения преступления. Например, если применение указанных в диспозиции способов получения сведений не повлекло их перехода к

субъекту, налицо покушение на преступление.

5. **Субъективная** сторона преступления характеризуется наличием прямого умысла, а также различными мотивами и целями. Они могут носить лично-бытовой характер: коллекционирование данных о военной технике, желание оказать помощь другим лицам в научной работе, чтении лекций, проведении деловых совещаний и встреч с оглашением сведений, составляющих государственную тайну, и т.д.

6. **Часть 2 ст. 283.1** УК предусматривает ответственность за данное преступление при отягчающих обстоятельствах:

а) совершенное группой лиц (см. [комментарий к ст. 35](#) УК);

б) совершенное с применением насилия. Причинение при этом побоев, вреда здоровью легкой и средней тяжести, истязание жертвы охватывается признаком данного состава преступления (см. [комментарий к ст. ст. 112, 115, 116, 117](#) УК) и дополнительной квалификации не требует;

в) насилие, повлекшее наступление тяжких последствий (тяжкого вреда здоровью, смерти потерпевшего), признаками данного преступления не охватывается и требует дополнительной квалификации по [статьям 105, 111](#) (см. [комментарий к данным статьям](#) УК);

г) совершенное с использованием специальных и иных технических средств, предназначенных для негласного получения информации (что требует дополнительной квалификации по [ст. 138.1](#) УК (см. [комментарий к данной статье](#) УК));

д) сопряженное с распространением сведений, составляющих государственную тайну, либо с перемещением носителей таких сведений за пределы Российской Федерации (квалифицируются по совокупности с разглашением сведений, составляющих государственную тайну (см. [комментарий к ст. 283](#) УК), а при наличии признаков преступлений, предусмотренных [статьями 272, 274](#) УК, и по совокупности с этими преступлениями (см. [комментарий к данным статьям](#) УК)).

Анализ законодательных новелл [ФЗ](#) от 12 ноября 2012 года показывает, что по целому ряду вопросов в теории и практике нет их единого понимания, что требует разъяснений со стороны Пленума Верховного Суда Российской Федерации.

Статья 284. Утрата документов, содержащих государственную тайну

Комментарий к [статье 284](#)

1. Под утратой документов, содержащих государственную тайну, а равно предметов, сведения о которых составляют государственную тайну, понимается такой противоправный выход их из владения данного лица, вследствие которого они стали достоянием посторонних лиц и наступили тяжкие последствия.

К документам относятся текстовые и графические материалы, исполненные типографским, машинописным способом или от руки (чертежи, планы, типографские карты, приказы, директивы, ведомости, акты, обзоры и т.п.), в которых содержатся сведения, составляющие государственную тайну. Документ - это акт, имеющий реквизиты: гриф секретности, регистрационный номер органа государственной власти, предприятия, учреждения или организации, осуществивших засекречивание, особый порядок хранения, перемещения, выдачи и работы.

Предметы, сведения о которых образуют государственную тайну, - это различные материалы и изделия, несущие в себе информацию указанного вида. К ним относятся: закрытые образцы техники и вооружения, шифры, коды, негативы, фотоснимки и т.п.

2. С **объективной стороны** преступление включает в себя совокупность трех признаков: а) деяние, связанное с нарушением установленных правил обращения с документами (предметами);

б) выход документов (предметов) из владения данным лицом, вследствие чего наступили тяжкие последствия; в) причинную связь между деянием и наступившими последствиями.

Правила обращения с документами регламентируются законами и подзаконными актами (инструкциями, положениями, наставлениями). Нарушения правил выражаются: в работе с документом в неустановленном месте (например, дома), неопечатывании сейфа, нарушении правил передачи его другим лицам и т.п.

Документ считается вышедшим из владения (утраченным), если его нет ни в месте постоянного хранения, ни у конкретного исполнителя, которому он был выдан.

Между фактом нарушения правил обращения с документом (предметом), содержащим государственную тайну, и его выходом из владения и наступлением тяжких последствий должна быть непосредственная причинная связь. Если документ хотя и утрачен, но факт его выхода из владения и наступление тяжких последствий не находятся в причинной связи с имевшим место нарушением правил обращения с ним, то состав преступления отсутствует <1>.

<1> Например, если сейф, в который проникли преступники, хотя оказался неопечатанным, но изъятие документов произошло путем вырезки окна в нем автогенным аппаратом, - налицо отсутствие причинной связи, а следовательно, оснований для квалификации по [ст. 284 УК](#).

Как показывают материалы практики, нарушения чаще всего связаны с тем, что лицо работает с документами в неустановленном для этого месте, в ненадлежащее время, не соблюдает правила и порядок их хранения, пересылки, передачи из рук в руки, уничтожения, ознакомления с ними других лиц и т.п. Например, Ч., находясь в служебной командировке в другом городе, в нарушение действующих правил носил по городу в сумке находящиеся при нем 12 совершенно секретных документов. Зайдя в телефонную будку, чтобы позвонить, Ч. забыл в ней сумку вместе с документами. Документы были найдены только на следующий день, в другом месте города, что привело к ознакомлению с ними посторонних лиц и наступлению тяжких последствий.

Понятие тяжкого вреда давалось применительно к [ст. 283 УК](#). Если тяжкие последствия при утрате не наступили, то состав преступления отсутствует. Виновный должен нести административную или дисциплинарную ответственность.

3. Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной формой вины. Вместе с тем по отношению к факту нарушения правил обращения с документами вина может быть в форме и умысла, и неосторожности. По отношению же к наступившим последствиям вина может быть только неосторожной (в виде легкомыслия или небрежности).

4. Субъектом данного преступления может быть лицо, достигшее 16-летнего возраста и имеющее допуск к государственной тайне ([ст. 21](#) Закона РФ от 21 июля 1993 г. "О государственной тайне").

Расследование уголовных дел по утрате вызывает значительные трудности по двум причинам: 1) наличие факта утраты требует фактического наступления тяжких последствий, доказать которые во временном плане проблематично; 2) наличие обязательного допуска у субъекта связано с реальными ситуациями, когда определенная категория граждан допуск не имеет, а фактический допуск к таким сведениям налицо либо форма допуска не соответствует грифу секретности документов и материалов. Подобные вопросы, очевидно, потребуют своего решения на законодательном уровне, вплоть до изменения содержания статьи в [УК](#).

Глава 30. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ВЛАСТИ, ИНТЕРЕСОВ ГОСУДАРСТВЕННОЙ СЛУЖБЫ И СЛУЖБЫ В ОРГАНАХ МЕСТНОГО САМОУПРАВЛЕНИЯ

Статья 285. Злоупотребление должностными полномочиями

Комментарий к статье 285

1. **Объектом** рассматриваемого преступления являются нормальное функционирование органов государственной власти, интересы государственной службы и органов местного самоуправления.

2. **Объективная сторона** злоупотребления должностными полномочиями включает в себя: а) деяние в виде использования служебных полномочий вопреки интересам службы; б) общественно опасные последствия в виде существенного нарушения указанных в законе прав и интересов; в) причинную связь между использованием служебного положения и наступившими последствиями.

Должностным злоупотреблением могут быть признаны такие действия должностного лица, которые вытекали из его служебных полномочий и были связаны с осуществлением прав и обязанностей, которыми это лицо наделено в силу занимаемой должности, причем виновный использует служебные полномочия вопреки интересам службы.

В целях обеспечения правильного применения нормы о злоупотреблении должностными полномочиями необходимо устанавливать круг и характер служебных прав и обязанностей должностного лица, законы, их регламентирующие, мотив, цель и фактические обстоятельства совершенного деяния, наличие причинной связи между нарушением (неисполнением) должностным лицом своих обязанностей и наступившими вредными последствиями.

3. Под служебными полномочиями следует понимать права и обязанности, которыми лицо наделено законом в силу занимаемой должности. Соответственно, использованием служебных полномочий признаются только те действия должностного лица, которые осуществлены в пределах его служебной компетенции, в границах прав и обязанностей, возложенных на него законом, и допущенного к исполнению функций по должности. Совершение деяния, не входящего в полномочия (компетенция) должностного лица, не может рассматриваться как злоупотребление должностными полномочиями. Комментируемая норма предусматривает ответственность за злоупотребление именно должностными полномочиями, а не за злоупотребление служебным положением, которое занимает должностное лицо в соответствующем государственном органе, органе местного самоуправления, государственном или муниципальном учреждении. Это различие не следует игнорировать. Служебные полномочия должностных лиц определяются законом либо иным нормативным правовым актом, имеющим статус закона. Должностные инструкции, ведомственные приказы содержат лишь порядок и процедуру исполнения должностным лицом требований закона, не устанавливают нормы права и не могут влиять на содержание полномочий должностного лица (представителя власти).

4. Не образует состава данного преступления использование должностным лицом для совершения неправомерных действий не служебных полномочий, а возможностей, связанных с его авторитетом, авторитетом занимаемой им должности или представляемой службы, приобретенных связей с должностными лицами, не подчиненными и не подконтрольными ему по службе. Авторитет не является элементом общественного отношения, относится к моральной категории и не может рассматриваться признаком злоупотребления должностным положением. Использование личных отношений, если они не связаны с занимаемой должностью, также не может рассматриваться как использование должностного положения.

5. В постановлении о привлечении в качестве обвиняемого и в обвинительном заключении должны содержаться ссылки на правовые акты, в силу которых должностное лицо наделено теми или иными полномочиями, а также конкретные обязанности и права, злоупотребление которыми вопреки интересам службы ставится ему в вину. Если действия должностного лица, связанные с нарушением им своих служебных полномочий, были совершены в целях предупреждения вредных последствий, более значительных, чем фактически причиненный вред, если этого нельзя было сделать другими средствами, то такие действия в соответствии с законодательством о крайней необходимости не могут быть признаны преступными.

6. Злоупотребление должностными полномочиями может выражаться в различных формах: нарушение финансовой дисциплины, использование целевых денежных средств не по прямому назначению, обман ревизионных и контролирующих органов, отпуск либо сбыт товарно-материальных ценностей по заниженным ценам, выделение помещений, оборудования, транспортных средств и иного имущества в аренду с заниженной арендной оплатой, заключение договоров на заведомо невыгодных условиях, сокрытие хищений и недостач, неосновательная передача имущества в пользование частным и юридическим лицам, извлечение выгоды без изъятия и обращения чужого имущества в свою пользу, использование труда, транспортных средств, машин, механизмов, помещений в личных целях без оплаты, возмещения стоимости выполненных работ и оказанных услуг и др.

7. Использование служебных полномочий - своеобразная форма реализации предоставленных прав и возложенных обязанностей. Оно предполагает прежде всего активную форму преступного поведения, выраженную в действии. Судебная практика не исключает и совершения злоупотребления должностными полномочиями путем бездействия. Для вменения бездействия как уголовно наказуемого поведения необходимо определить, какие обязательные предписания необходимо было выполнить, входило ли совершение невыполненных действий в компетенцию лица и возлагалась ли на него обязанность их совершения, а также выяснить, имела ли у соответствующего лица фактическая возможность совершения ожидаемых от него действий. Только при совокупности этих условий может быть поставлен вопрос о должностном бездействии лица (см.: [Постановление](#) Пленума Верховного Суда РФ от 16 октября 2009 г. N 19 "О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий").

8. Совершение деяния вопреки интересам службы представляет прежде всего его незаконность. Любое должностное преступление нарушает определенные правовые предписания, при этом деяние формально может осуществляться в пределах служебных полномочий, однако с нарушением закона либо при противоречии выполненных действий общим задачам, требованиям, предъявляемым к соответствующим государственным органам, органам местного самоуправления, их назначению, принципам и методам функционирования, порядку принятия решения.

9. Состав злоупотребления служебными полномочиями материальный. Преступление является оконченным в момент наступления последствий в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства либо наступления тяжких последствий. В случае отсутствия указанных последствий и признания вреда несущественным состав злоупотребления должностными полномочиями исключается. Вред, причиняемый преступлениями данного вида, носит разнообразный характер, для определения его тяжести нет единых критериев. Вопрос о том, является ли причиненный вред существенным и могут ли наступившие последствия считаться тяжкими - это вопрос факта, который решается с учетом особенностей каждого конкретного случая.

10. Вред может выражаться в причинении не только материального, но и иного ущерба: в нарушении конституционных прав и свобод граждан, подрыве авторитета органов власти, государственных и общественных организаций, создании помех и сбоев в их работе, нарушении общественного порядка, сокрытии крупных хищений, других тяжких преступлений и т.п. При решении вопроса о том, является ли причиненный вред существенным, необходимо учитывать степень отрицательного влияния противоправного деяния на нормальную работу предприятия, организации, учреждения, характер и размер понесенного ими материального ущерба, число потерпевших граждан, тяжесть причиненного им морального, физического или имущественного вреда и т.п.

Существенным вредом следует признавать нарушение конституционных прав и свобод человека и гражданина, поскольку в соответствии с [Конституцией](#) РФ они определяют смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной власти, местного самоуправления, органов правосудия, вследствие чего нарушение прав и свобод граждан влечет и нарушение охраняемых законом интересов общества и государства.

При оценке имущественного вреда, причиненного гражданину, в качестве существенного следует учитывать как стоимостное выражение имущественного ущерба, упущенной выгоды, так и материальное положение, значимость ущерба для потерпевшего.

11. Оценивая имущественный вред, причиненный юридическим лицам, в качестве существенного следует учитывать стоимостное выражение материального ущерба, его значение для функционирования предприятия, организации, материальные потери (упущенная выгода), связанные с нарушением функционирования юридического лица, и др. Представляется, что стоимостным выражением такого вреда может являться ущерб, в 500 раз превышающий минимальный размер оплаты труда, установленный законодательством Российской Федерации на момент совершения преступления.

12. Уголовная ответственность законом предусмотрена только в случаях злоупотреблений должностными полномочиями, совершенных из корыстной или иной личной заинтересованности. Эти признаки субъективной стороны преступления указывают и на форму вины.

Корыстный мотив предполагает стремление получить материальную выгоду, деньги, материальные ценности либо желание освободиться от исполнения материальных обязательств. Злоупотреблением должностными полномочиями из корыстной заинтересованности следует считать такие неправомерные действия должностного лица, которые совершены с целью получить имущественную выгоду без незаконного безвозмездного обращения государственных или общественных средств в свою собственность или собственность других лиц (например, непринятие мер к возбуждению уголовного дела в то время, когда была необходимость возбудить такое дело).

Иная личная заинтересованность может выражаться в стремлении извлечь выгоду неимущественного характера, вызываться такими побуждениями, как карьеризм, протекционизм, семейственность, желанием приукрасить действительное положение вещей, получить взаимную услугу, заручиться поддержкой в решении какого-либо вопроса, скрыть свою некомпетентность.

13. **Субъект преступления** - специальный: должностное лицо, представитель власти, в иных случаях государственный служащий и служащий органов местного самоуправления, постоянно или временно по специальному полномочию выполняющий определенные функции. Субъекты должностных преступлений различаются между собой в зависимости от статуса и должностного положения, а также объема и содержания предоставленных полномочий (государственный, муниципальный служащий, должностное лицо, представитель власти). Как было указано выше, в основе определения понятия "должностное лицо" должны находиться признаки, указывающие не только на то, что лицо занимает должность в органе государства, руководит людьми, коллективом, выполняет административные либо хозяйственные функции, но и наделено для этого полномочиями административного либо властного характера.

14. Государственной службой (см.: Федеральный закон от 27 июля 2004 г. N 79-ФЗ "О государственной гражданской службе Российской Федерации") является "профессиональная деятельность по обеспечению исполнения полномочий государственных органов". К ней относится исполнение должностных обязанностей соответствующими лицами, замещающими государственные должности категорий "Б" и "В" в соответствии с Реестром государственных должностей в Российской Федерации. Государственная служба включает в себя: а) федеральную государственную службу, находящуюся в ведении Российской Федерации; б) государственную службу субъектов Российской Федерации, находящуюся в их ведении. Являясь должностными лицами, они имеют особо ответственный должностной статус. Правовое определение лиц категорий "А" и "Б" дано в [примечаниях 2 и 3 к ст. 285 УК](#).

15. Органы местного самоуправления являются выборными органами, наделенными полномочиями по решению вопросов местного значения (в городах, районах, сельских населенных пунктах), не входящими в систему органов государственной власти (см.: [ст. 1 Федерального закона от 6 октября 2003 г. N 131-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации"](#) (ред. от 25.12.2012)).

Служба в системе органов местного самоуправления предполагает выполнение должностных или служебных функций в качестве главы муниципального образования или местной организации, их заместителей, руководителей отделов, секторов, инспекционного состава.

16. В [главе 30](#) УК РФ законодательно закреплены нормы, предусматривающие ответственность только за те преступления, которые вытекают из занимаемой лицом должности в органе власти, его правового статуса и выполняемых им функций. Вместе с тем не все лица, занимающие должности, могут быть субъектами должностных преступлений. Есть лица, которые занимают "должностное положение", различные "должности по службе", но они не являются "должностными лицами" в буквальном смысле потому, что в уголовном праве России они считаются "лицами, занимающими государственные должности Российской Федерации" и "лицами, занимающими государственные должности субъектов Российской Федерации" ([примечания 1, 2, 3 и 4 к ст. 285](#) УК). В законе прямо указано на отдельную категорию лиц: государственных служащих и служащих органов местного самоуправления, которые относятся к числу служащих, но не относятся к числу должностных лиц ([приложение 4 к ст. 285](#) УК).

17. Правовое регулирование указанных понятий, тесно взаимосвязанных с уголовно-правовыми отношениями, осуществляется не только нормами УК РФ, но и другими законами и правовыми актами. Кроме того, и другие понятия - "должностные лица", "лица, занимающие государственные должности", "государственные служащие" - разъясняются также иными нормативными правовыми актами, что, в свою очередь, создает дополнительные сложности.

18. В основе определения понятия "должностное лицо" должны находиться признаки, указывающие не только на то, что лицо занимает должность в органе государства, руководит людьми, коллективом, выполняет административные либо хозяйственные функции, но и наделено для этого полномочиями административного либо властного характера.

19. Полномочия у любого лица приобретаются не сразу, а после определенной процедуры назначения на должность, что предполагает последовательное прохождение им четырех основных стадий: а) приобретение полномочий; б) непосредственное развитие и реализация служебных, должностных функций в процессе исполнения должностных обязанностей; в) приостановление полномочий; г) прекращение служебных, должностных полномочий. Последовательный и подробный анализ названных стадий позволяет правильно установить момент, с которого у лица возникает право на приобретение, реализацию полномочий по должности. На этой основе следует давать правовую оценку совершенного противоправного деяния в зависимости от стадии развития должностного статуса.

20. Постановка вопроса о злоупотреблении, превышении полномочиями (служебными, должностными, властными) правомерна лишь тогда, когда лицо совершило общественно опасное деяние, находясь на стадии непосредственного исполнения возложенных на него по занимаемой должности функций.

21. Правовой статус должностного лица (совокупность прав и обязанностей, уровень занимаемой должности), состоящего на государственной службе, определяет возможность реализации им организационно-распорядительных, административно-хозяйственных функций или функций представителя власти, имеющего право на проведение в жизнь требований органа государственной власти. Иногда лицо может обладать только организационно-распорядительными либо административно-хозяйственными функциями, не имея полномочий представителя власти. В иных случаях лицо может выполнять все функции одновременно. Например, [ст. 2.4](#) Кодекса РФ об административных правонарушениях предусмотрено право должностных лиц (руководителей органов власти), выполняющих организационно-распорядительные функции, составлять протоколы и одновременно выносить постановления о наложении взысканий, выполняя функции представителей власти.

22. Организационно-распорядительные функции включают в себя, например, руководство коллективом, расстановку и подбор кадров, организацию труда подчиненных, поддержание дисциплины, применение мер поощрения и наложение дисциплинарных взысканий.

23. Административно-хозяйственные функции представляют собой полномочия по управлению и распоряжению имуществом и денежными средствами, находящимися на балансе и банковских счетах организаций и учреждений, воинских частей и подразделений, а также совершение иных действий: принятие решений о начислении заработной платы, премий, осуществление контроля за движением материальных ценностей, определение порядка их хранения и т.п.

24. Представителем власти является лицо, которое по своему должностному положению является носителем административной власти и выполняет порученные ему функции от имени государства, обладая правом применения мер принуждения (юрисдикционными, властными) в отношении неопределенного круга физических и юридических лиц.

25. Глава органа местного самоуправления - выборное должностное лицо местного самоуправления, выполняющее организационно-распорядительные функции в органах местного самоуправления, наделенное полномочиями на решение вопросов местного значения и не относящиеся к категории государственных служащих. Понятие муниципального служащего и его правовой статус во многом определяются нормативными документами, принимаемыми субъектами административно-территориальных образований (республика, край, область, город, поселок). На сегодняшний день достаточно подробно изложены правовые основания, структура муниципальных органов, а правовое понятие муниципального служащего разработано крайне слабо. В различных уставах, положениях, принятых субъектами РФ, понятие муниципального служащего ограничивается общей формулировкой о том, что руководитель края, области, города, района является высшим должностным лицом. В нормативных актах административно-территориальных единиц (село, поселок) правовое определение муниципального служащего вообще отсутствует.

26. Не являются субъектами должностных преступлений работники государственных органов и органов местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждений, исполняющие в них профессиональные или технические обязанности, которые не относятся к организационно-распорядительным или административно-хозяйственным функциям.

27. Квалифицирующим признаком (ч. 2 ст. 285 УК) является совершение преступления лицом, занимающим государственную должность или государственную должность субъекта РФ либо должность главы органа местного самоуправления.

28. Особо квалифицирующим видом злоупотребления служебным положением (ч. 3 ст. 285 УК) является причинение тяжких последствий, к числу которых могут быть отнесены: дезорганизация работы учреждения, предприятия, срыв выполнения экономических обязательств, нанесение государству материального ущерба в особо крупных размерах и т.д. При этом необходимо, чтобы кроме указанных вредных последствий имелись и другие предусмотренные законом признаки состава должностного злоупотребления. Наступившие последствия должны находиться в причинной связи с совершенными должностным лицом действиями (бездействием). Отсутствие причинной связи исключает уголовную ответственность должностного лица (Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 16 октября 2009 г. N 19 "О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий").

29. Квалифицируя действия государственных служащих, совершивших должностные преступления, следует руководствоваться Указом Президента РФ от 28 июня 2005 г. N 736 "О борьбе с коррупцией в системе государственной службы", в котором установлен запрет служащим госаппарата выполнять иную оплачиваемую работу на условиях совместительства, за исключением научной, преподавательской или иной творческой деятельности. Аналогичные правовые запреты о работе по совместительству содержатся и в Федеральных законах от 27 июля 2004 г. N 79-ФЗ "О государственной гражданской службе Российской Федерации" и от 2 марта 2007 г. N 25-ФЗ "О муниципальной службе в Российской Федерации" (ред. от 03.12.2012) и др.

Статья 285.1. Нецелевое расходование бюджетных средств

Комментарий к статье 285.1

1. **Объектом преступления** является нормальная деятельность органов государственной власти в лице бюджетных органов, отношения, суть которых состоит в выполнении определенных процедур и правил, связанных с осуществлением расходов бюджетов всех уровней бюджетной системы и государственных внебюджетных фондов и их использование по целевому назначению (ст. ст. 1, 38 БК РФ). Бюджетом является форма образования и расходования фонда денежных средств, предназначенных для финансирования обеспечения задач и функций государства и местного самоуправления. В Российской Федерации существует трехуровневая бюджетная система, включающая в себя ежегодно принимаемые федеральный бюджет, бюджеты субъектов РФ и местные бюджеты.

2. **Объективная сторона** рассматриваемого преступления характеризуется совершением действия, направленного на нецелевое расходование бюджетных средств, на нужды, не содержащиеся в бюджетной росписи и не включенные в смету расходов и доходов. Это может быть финансирование расходов по смете, которая не соответствует уведомлению о бюджетных ассигнованиях, в том числе другим документам (финансирование расходов сверх запланированных лимитов). Преступные действия направлены исключительно на противоправное расходование бюджетных средств вопреки основаниям и условиям, для которых они выделены. Согласно Бюджетному кодексу (ст. 219, п. 1 ст. 227) расходованием бюджетных средств является процедура финансирования, выполняемая путем списания денежных средств с единого счета бюджета в размере подтвержденного бюджетного обязательства в пользу физических и юридических лиц. Федеральное казначейство, финансовые органы субъектов РФ и органов местного самоуправления выполняют функции органов, подтверждающих бюджетные обязательства. Основной формой подтверждения является разрешительная надпись, которая осуществляется после завершения финансовой проверки на предмет соответствия выполненным проверяемым субъектом платежных и иных документов утвержденным федеральным органом лимитированным сметам доходов и расходов бюджетных учреждений. Расходование бюджетных средств проходит три обязательных этапа: 1) принятие получателем бюджетных средств денежного обязательства путем составления платежного документа, необходимого для совершения расходов и платежей; 2) подтверждение денежного обязательства; 3) списание денежных средств со счета, что означает момент окончания комментируемого состава преступления.

3. Нецелевым расходованием бюджетных средств (ст. 289 БК РФ) является их использование на цели, не соответствующие условиям получения. Правовым основанием получения бюджетных средств является обязательное наличие: а) утвержденного бюджета соответствующего уровня; б) бюджетной росписи; в) уведомления о бюджетных ассигнованиях; г) сметы доходов и расходов; д) иного правового основания их получения.

Основные направления расходов бюджетов различных уровней регламентируются положениями главы 10 БК РФ, где предусмотрены основания формирования бюджетов, расходные части бюджетов, расходы (капитальные, текущие, закупки, реестры закупок и т.п.). Формы расходов могут быть самими различными (ст. 69 БК РФ): средства на оплату товаров, работ, услуг, выполняемых по государственным и муниципальным контрактам, кредитов и займов внутри страны за счет государственных внешних заимствований и др.

4. Расходование денежных средств состоит из трех основных этапов: 1) утверждение сводной бюджетной росписи и доведение ее показателей до всех нижестоящих получателей бюджетных средств; 2) составление получателем сметы доходов и расходов и ее утверждение вышестоящим органом; 3) наличие обязанности (бюджетное обязательство) по расходованию денежных средств бюджета и их использование согласно бюджетной росписи и утвержденной смете.

5. Преступление считается оконченным с момента незаконного, вопреки уведомлению об ассигнованиях и утвержденной смете, списания бюджетных средств со счета в крупном размере. Крупным размером согласно примечанию к ст. 285.1 УК РФ является сумма, превышающая 1 млн. 500 тыс. рублей.

6. **Субъективная сторона** преступления характеризуется только прямым умыслом, где виновный осознает общественную опасность совершаемого им незаконного, вопреки бюджетным документам (уведомление о бюджетных ассигнованиях, смета расходов) нецелевого расходования бюджетных средств в крупном размере и желает этого.

7. **Субъект** данного преступления специальный. Это обязательно должностное лицо (более подробно изложено в параграфе 1 данной главы) и сотрудник, занимающий соответствующую должность и работающий непосредственно в органе распорядителя бюджетных средств.

8. Квалифицирующим признаком данного состава преступления является нецелевое расходование бюджетных средств, совершенное группой лиц по предварительному сговору. При этом важное значение имеет участие в данном преступлении двух и более должностных лиц, представляющих интересы получателя бюджетных средств. Особо крупным размером признается незаконно израсходованная сумма бюджетных средств, превышающая 7 млн. 500 тыс. рублей.

9. Размещение бюджетных денежных средств на банковских счетах либо передача их на правах доверительного управления не содержит признаков комментируемого состава преступления. В подобных случаях действия должностного лица следует квалифицировать по признакам злоупотребления должностным положением (ст. 285 УК), а при присвоении либо приобретении на бюджетные средства права путем обмана совершенное следует квалифицировать по совокупности преступлений, квалифицируемых по ст. ст. 285, 159, 160 УК.

Статья 285.2. Нецелевое расходование средств государственных внебюджетных фондов

Комментарий к [статье 285.2](#)

1. Понятие средств государственных внебюджетных фондов содержится в федеральных законах, определяющих порядок формирования, учета и расходования денежных средств, поступающих в качестве обязательных платежей путем отчислений, производимых из федерального бюджета, добровольных взносов юридических и физических лиц, других доходов, предусмотренных законодательством Российской Федерации. К числу обязательных внебюджетных фондов в Российской Федерации относятся: Пенсионный фонд РФ, Фонд социального страхования РФ, Федеральный и территориальные фонды обязательного медицинского страхования.

2. **Объективная сторона** данного преступления выражена в совершении действия, направленного на расходование средств государственных внебюджетных фондов в целях и вопреки основаниям, предусмотренным нормативными правовыми актами.

Под расходованием средств следует понимать процедуру финансирования конкретных мероприятий путем направления в банк необходимого платежного документа и списания средств со счета. При расходовании средств внебюджетных фондов контроль за их деятельностью осуществляется со стороны финансовых органов соответствующего бюджетного уровня (ст. 150 БК РФ), которые реализуют свои полномочия в рамках аналогичной процедуры, установленной для осуществления контроля за исполнением государственных бюджетов.

Нецелевым расходованием средств государственных внебюджетных фондов следует считать использование средств в нарушение установленного законом или нормативным актом порядка финансирования, несоблюдение правовых оснований проведения финансовых операций, что связано с нарушением финансовой дисциплины (неверный учет первичной бухгалтерской документации, прямое нарушение Федерального [закона](#) от 06.12.2011 N 402-ФЗ "О бухгалтерском учете" и др.).

3. По конструкции объективной стороны данное преступление относится к числу формальных и оконченным признается в момент списания банком бюджетных средств со счета его распорядителя на основе поступившего платежного документа (платежное поручение) в крупном размере или в особо крупном размере ([примечание к ст. 285.1](#)).

4. **Субъективная сторона** характеризуется виной в форме прямого умысла, когда виновный осознает, что противоправно расходует средства внебюджетного фонда, и желает их израсходовать. При этом цель совершения данного преступления не имеет правового значения и не влияет на квалификацию содеянного.

5. **Субъект преступления** специальный - должностное лицо, состоящее в должности в конкретном фонде и имеющее полномочия по распоряжению средствами.

Статья 285.3. Внесение в единые государственные реестры заведомо недостоверных сведений

Комментарий к [статье 285.3](#)

1. Государственным реестром в самом общем виде следует рассматривать перечень сведений о фактах (предметы, явления, события), зафиксированных на бумажных носителях либо в электронном виде, характеризующихся однотипностью, определенным и единым критерием, подлежащих систематизации данных о регистрируемых объектах. Государственные реестры по их назначению и содержанию бывают различных видов, но все они ведутся по правилам, установленным Правительством РФ, где подробно определяется порядок ведения того или иного реестра. Наиболее известным является Единый государственный реестр юридических лиц (ЕГРЮЛ), который установлен Федеральным [законом](#) от 8 августа 2001 г. N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц" (ред. от 28.07.2012). Федеральный [закон](#) от 21 июля 1997 г. N 122-ФЗ "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним" (ред. от 28.07.2012) определяет правовые основания для регистрационных действий с наличием права на имущество. Во исполнение данного Закона разработаны правила о ведении названного реестра (см.: [Постановление](#) Правительства РФ от 18 февраля 1998 г. N 219 "Об утверждении Правил ведения Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним").

Например, предметом регистрационных действий по юридическим лицам являются сведения о создании юридического лица, его реорганизации, ликвидации, иные сведения о юридических лицах - изменения, вносимые в учредительные документы юридического лица или в сведения о юридическом лице, содержащиеся в ЕГРЮЛ.

Основанием для внесения соответствующей записи в любой без исключения государственный реестр является наличие правоустанавливающих документов, предоставленных заявителями при государственной регистрации. При внесении в реестр любой записи в обязательном порядке присваивается государственный регистрационный номер и для каждой из них указывается дата ее внесения в государственный реестр.

Внесение записи в реестр подтверждается документом - свидетельством о государственной регистрации.

2. **Объектом** рассматриваемого состава преступления является нормальное функционирование органов государственной власти и органов местного самоуправления при совершении регистрационных действий, непосредственно связанных с ведением реестров в той или иной сфере деятельности юридических или физических лиц. Возникающие между участниками правоотношения требуют наличия субъектов - заявителя и регистрирующего органа. При этом данная норма предусматривает ответственность только представителей органов власти, если при этом не будут установлены факты соучастия в совершении данного преступления иных лиц, не являющихся должностными.

3. **Объективная сторона** преступления характеризуется недобросовестным исполнением должностным лицом обязанностей, возложенных на него законом, путем внесения хотя бы в один из единых государственных реестров заведомо недостоверных сведений, уничтожение или подлог документов, послуживших основанием для внесения записи в единый реестр, при условии что такие документы подлежат обязательному хранению. По конструкции состав преступления по [ч. 1](#) и [2](#) формальный и является оконченным с момента внесения недостоверных сведений. По [ч. 3](#)

состав материальный и является оконченным с момента наступления тяжких последствий.

Под внесением заведомо недостоверных сведений следует понимать формирование данных, подлежащих внесению в реестр, содержание которых не соответствует действительности. Уничтожение данных может быть сопряжено с исключением их из реестра либо заменой подложными документами.

В качестве квалифицирующего признака данного состава преступления законодатель предусмотрел совершение преступления по предварительному сговору, наличие которого предполагает заранее согласованный его участниками план действий как с распределением ролей, так и без него. Важным является сам факт предварительного сговора, вне зависимости от выполняемых участниками преступных действий. В этом случае соучастниками могут быть и не должностные лица, которые своими действиями обеспечили предоставление заведомо недостоверных сведений, которые затем были внесены в реестр представителем регистрирующего органа. К числу тяжких последствий (ч. 3 ст. 285.3 УК) могут быть отнесены: особо крупный ущерб, причиненный охраняемым интересам, нарушение конституционных прав и свобод, и др.

4. Субъективная сторона комментируемого преступления характеризуется наличием умышленной формы вины. По ч. ч. 1 и 2 лицо, совершившее деяние, должно осознавать противоправный характер своего действия (бездействия), предвидеть его вредные последствия и желать внесения недостоверных сведений. По ч. 3, с учетом материальной конструкции состава, субъект дополнительно должен предвидеть вредные последствия своих действий и стремиться к наступлению тяжких последствий либо сознательно их допускать.

5. Субъектом является должностное лицо регистрирующего органа. Общий возраст уголовной ответственности установлен в 16 лет, хотя функции должностного лица по законодательству Российской Федерации могут быть приобретены в более зрелом возрасте.

Статья 286. Превышение должностных полномочий

Комментарий к [статье 286](#)

1. Объектом данного преступления являются интересы государственной власти, государственной службы и службы органов местного самоуправления.

2. Объективная сторона превышения должностных полномочий заключается в совершении должностным лицом действий, сопряженных с выходом за пределы полномочий, причинивших существенное нарушение прав и законных интересов физических и юридических лиц. Превышению полномочий присуща явная очевидность выхода за рамки должностных полномочий и вопреки интересам службы. Последствием превышения является существенный вред правам, охраняемым законом.

3. Судебная практика и наука выделяют четыре основные формы превышения должностных полномочий: 1) совершение действий, входящих в компетенцию должностного лица, представителя власти (инспектор налоговой службы действует за своего начальника, постовой вмешивается в функции инспектора дорожно-патрульной службы и т.п.); 2) совершение действий, которые могут быть по закону совершены только коллегиально (например, принятие решения судьей единолично вместо вынесения судебного вердикта с участием присяжных заседателей); 3) совершение действий, хотя и разрешенных законом, но при определенных обстоятельствах (например, применение оружия сотрудником полиции там, где отсутствовали правовые основания для этого); 4) совершение действий, которые должностное лицо не вправе совершать ни при каких обстоятельствах (например, нанесение физических побоев допрашиваемому). Последняя форма превышения может составлять самостоятельную форму только при условии, что оно допущено в момент наличия властных отношений между должностным лицом и потерпевшим (например, сотрудник полиции в порыве гнева избивает гражданина). По общему правилу всем лицам, а не только должностным, запрещены необоснованное применение силы, самочинная расправа, повлекшие нанесение побоев, телесных повреждений. Здесь надо учитывать то обстоятельство, что граждане имеют право применять физическую силу при защите своих интересов (ст. ст. 37 - 40

УК), задержании преступника, выполнении гражданского долга (ст. 38 УК), а должностное лицо обязано это делать в силу закона, поскольку того требуют его служебные полномочия. При отсутствии властных отношений между должностным лицом и гражданином, т.е. при совершении деяния вне рамок служебной деятельности данного лица, вопрос о превышении власти ставить неправомерно.

4. К последствиям в анализируемом составе преступления относится существенное нарушение прав личности, общества, государства (см. более подробно [комментарий к ст. 285 УК](#)).

5. Квалифицированным видом превышения должностных полномочий является совершение деяния лицом, занимающим государственную должность РФ, субъекта РФ или главы местного самоуправления (ч. 2 ст. 286 УК).

6. В качестве особо квалифицирующих видов превышения должностным лицом полномочий признаются действия, связанные с применением насилия или угрозой такового (п. "а"), использованием оружия (огнестрельного или холодного) или специальных средств (дубинок, наручников и др.), причинением тяжких последствий (ч. 3 ст. 286 УК).

7. Применение насилия выражается в физическом или психическом принуждении потерпевшего к совершению незаконных действий либо в принуждении к прекращению правомерной деятельности в интересах должностного лица (см.: [Постановление](#) Пленума Верховного Суда РФ от 16 октября 2009 г. N 19 "О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий").

8. Превышение власти, сопровождаемое применением оружия, означает фактическое использование лицом боевого, служебного либо гражданского огнестрельного или холодного оружия. Закон РФ от 20 мая 1993 г. "Об оружии" (ст. 3) к боевому оружию относит такое, которое выделено государственным военизированным организациям для решения боевых и оперативно-служебных задач. Служебным оружием ст. 4 названного Закона считает такое, которое используется учреждениями, предприятиями, организациями для выполнения ими специальных уставных задач (охрана природы, охрана собственности, защита жизни и здоровья людей, охрана правопорядка). Им является ствольное огнестрельное оружие, которое исключает "ведение огня очередями, имеет характеристики по дальности эффективной стрельбы и поражающему действию не менее чем на 20% ниже соответствующих характеристик аналогичных образцов боевого оружия и калибр не более 25 мм". Гражданским оружием является такое, которое предназначено для использования гражданами в целях самообороны, охоты и занятий спортом (газовое оружие для самообороны, спортивное - огнестрельное и холодное метательное, охотничье - с нарезным стволом и гладкоствольное, холодное метательное, пневматическое).

9. Порядок и правовые основания применения оружия определены Федеральным законом "О полиции" 2011 г., согласно которому (ст. 23) установлен исчерпывающий перечень оснований применения огнестрельного оружия. Применение либо использование оружия вопреки указанным в законе правовым основаниям и следует рассматривать как превышение должностных, властных полномочий.

10. Перечень специальных средств закреплен в ст. 21 Федерального закона "О полиции" и также является исчерпывающим. Превышением власти будет фактическое применение специальных средств к личности при условии, если отсутствовали для этого указанные в законе основания. Например, не было активного сопротивления лица, задержанного за совершение административного правонарушения, а представитель власти применил к нему резиновую палку.

11. Тяжкие последствия (ч. 3 ст. 286 УК) могут возникать от нанесения лицу увечий различной тяжести, вреда здоровью либо в виде наступления смерти, крупной аварии, материального ущерба в особо крупных размерах. Вина по отношению к тяжким последствиям может быть умышленной либо неосторожной. Если должностное лицо действовало с умыслом, то его действия надлежит рассматривать как умышленное нанесение тяжкого вреда здоровью либо совершение убийства и квалифицировать по совокупности ч. 3 ст. 285, ст. ст. 105, 111 УК. Неосторожная форма вины может иметь место не в отношении деяния в целом, а лишь

относительно наступивших последствий.

Статья 286.1. Неисполнение сотрудником органа внутренних дел приказа

Комментарий к [статье 286.1](#)

1. Комментируемая норма содержит две части, в которых отражены основной ([ч. 1](#)) и квалифицированный ([ч. 2](#)) составы.

Объектом преступного деяния является установленный порядок исполнения приказа руководителя подразделения органа внутренних дел. Единоначалие является одним из основных принципов деятельности органов внутренних дел, на основе которого осуществляется руководство и регулируются служебные отношения между сотрудниками. Данный принцип предусматривает наличие у руководителя (начальника) необходимых полномочий распорядительного характера по отношению к подчиненным.

2. **Объективная сторона** состава преступления, предусмотренного [ч. 1](#), характеризуется неисполнением подчиненным приказа начальника, отданного в установленном порядке (устно или письменно), которое повлекло причинение существенного вреда охраняемым интересам.

[Часть 2](#) содержит квалифицирующие признаки: совершение преступления группой лиц, группой лиц по предварительному сговору, организованной группой (см. [комментарий к ст. 35 УК](#)), наступление тяжких последствий (см. [комментарий к ст. 286 УК](#)). При этом группа должна состоять только из аттестованных сотрудников, заявивших о своем отказе от исполнения отданного им приказа.

Приказ - распоряжение руководителя (начальника), адресованное к подчиненным по службе, требует обязательного выполнения конкретных действий, относится к основному распорядительному документу.

Выполнение приказа не исключает права работника, при его несогласии с приказом, обжаловать его в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

С объективной стороны неисполнение приказа должно быть выражено в отказе сотрудника от совершения указанных в приказе действий либо его частичное исполнение. По общим правилам согласно [ст. 42 УК](#) не является преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам лицом, действующим во исполнение обязательных для него приказа или распоряжения. Уголовная ответственность за причинение такого вреда наступает в отношении лица, отдавшего незаконный приказ или распоряжение.

Заведомое неисполнение незаконного приказа или распоряжения не влечет уголовную ответственность. Состав материальный, преступление является оконченным с момента причинения вреда, который должен быть существенным либо тяжким ([ч. 2](#)).

3. **Субъективная сторона** предусматривает наличие только умышленной формы вины (прямой либо косвенный умысел), когда отказавшееся от исполнения законного приказа лицо осознает общественную опасность совершаемого деяния, предвидит наступление существенного вреда либо тяжких последствий и желает их наступления. Небрежность и недобросовестность, проявленные при неисполнении приказа, не влекут уголовной ответственности.

4. **Субъект преступления** - специальный, в качестве которого может быть только сотрудник органов внутренних дел, который по штатной должности и служебному положению является подчиненным по отношению к своему начальнику (руководителю).

Статья 287. Отказ в предоставлении информации Федеральному Собранию Российской Федерации или Счетной палате Российской Федерации

Комментарий к [статье 287](#)

1. Сущность данной нормы заключается в том, что должностное лицо неправомерно отказывается от предоставления официальной информации Федеральному Собранию РФ или Счетной палате РФ в случаях, когда по закону оно обязано дать эту информацию.

2. **Объективная сторона** преступления характеризуется совершением должностным лицом одного из следующих действий: а) отказ предоставить в указанные органы информацию (открытый, прямой отказ), которая обладает признаками ее официальности. Поэтому при квалификации данного действия важно установить такие признаки. Это представляет собой известные сложности, поскольку законодатель не определил, что именно является официальной информацией; б) уклонение от предоставления информации (скрытый отказ) под различным предлогом (ссылка на ее отсутствие, неполноту, неготовность, нахождение в другом учреждении и т.п.); в) предоставление объективной информации, содержащей неполные сведения о фактах и событиях, интересующих высшие органы власти; г) предоставление информации, которая является полностью необъективной, ложной, искаженной, не соответствующей действительности. Перечисленные действия представляют собой самостоятельные формы рассматриваемого состава преступления. Данный состав формальный и оконченным считается с момента совершения любого из указанных выше действий. Это преступление может быть совершено путем как активного действия, так и бездействия.

3. **Субъективная сторона** преступления характеризуется умышленной формой вины. Виновное должностное лицо осознает, что незаконно отказывает высшим органам власти в предоставлении официальной информации, которую оно обязано предоставить, либо выдает ее в неполном виде или выдает ложную информацию и желает этого. Наличие в законе формулировки "заведомо неполная либо ложная информация" исключает такую форму вины, как неосторожность. Мотив и цель в законе не указаны и поэтому не являются обязательными, для квалификации значения не имеют.

4. **Субъектом преступления** может быть только должностное лицо, на которое непременно должна быть возложена предусмотренная законом обязанность предоставлять информацию высшим органам власти.

5. Квалифицированным признаком анализируемого преступления является (ч. 2 ст. 287 УК) отказ в предоставлении информации лицом, занимающим государственную должность Российской Федерации или субъекта РФ (см. [комментарий к ст. 285 УК](#)).

6. Особо квалифицированный вид данного состава преступления (ч. 3 ст. 287 УК) характеризуется: а) отказом в предоставлении официальной информации, сопряженным с сокрытием правонарушений, совершенных должностными лицами органов государственной власти и управления; б) отказом группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; в) наступлением тяжких последствий.

7. Содержание п. "а" ч. 3 ст. 287 УК означает, что если должностное лицо предоставит официальную информацию, то могут стать известными случаи совершенных ранее преступлений и правонарушений. Такие факты нередки в условиях возникновения межнациональных, региональных, массовых, вооруженных и иных конфликтов. Ответственность наступает в случае, если конкретное должностное лицо абсолютно точно осведомлено обо всех правонарушениях и происходящих в связи с ними событиях, имеет об этом информацию, но отказывается ее выдавать и тем самым скрывает совершенные другими должностными лицами правонарушения.

8. Отказ в предоставлении информации группой лиц по предварительному сговору или организованной группой предполагает участие в данном деянии двух или более должностных лиц либо совместность совершения преступного отказа в предоставлении информации всеми его участниками. Последнее означает: во-первых, достижение преступного результата четко выражено в отказе Федеральному Собранию или Счетной палате РФ предоставить официальную информацию благодаря объединенным усилиям всех участников; во-вторых, преступный результат является для всех соучастников деяния общим; в-третьих, единство соучастия характеризуется наличием тесной связи между всеми соучастниками совершенного отказа.

Совершение данного деяния должностным лицом не исключает участия в нем также и частного лица, действия которого должны квалифицироваться как соучастие в той роли, в которой оно участвовало (организатор, подстрекатель и т.д.), т.е. по [ст. 33](#) и п. "б" ч. 3 [ст. 287](#) УК.

9. Тяжкие последствия, наступившие в результате совершенного должностным лицом (лицами) отказа в предоставлении информации высшим органам власти, могут быть выражены в принятии этими органами ошибочного решения по той причине, что не была дана официальная информация либо была представлена информация, содержащая ложные сведения. К сожалению, термин "тяжкие последствия" законодатель использует не так уж редко. Данный термин относится к оценочной категории, и потому его границы нечеткие, зависят не от уголовного закона, а от правоприменителя, что не способствует укреплению принципа законности.

Статья 288. Присвоение полномочий должностного лица

Комментарий к [статье 288](#)

1. **Объектом** данного состава преступления являются интересы и нормальная деятельность государственных органов власти и управления, права и законные интересы конкретного гражданина, организации, предприятия, учреждения.

2. **Объективная сторона** характеризуется совершением виновным действий, сопряженных с неправомерным, вопреки установленному законодательством порядку самовольным присвоением полномочий должностного лица. Фактически государственный служащий или служащий органа местного самоуправления выдает себя перед другими лицами в роли должностного лица. Например, штатный работник законодательного органа пользуется полномочиями, которыми может обладать только народный депутат. Использование полномочий народного депутата и есть фактическое их присвоение. Государственный служащий выдает себя за депутата и, благодаря использованию полномочий депутата, совершает уголовно наказуемые действия. Обязательным признаком объективной стороны данного преступления является причинение вреда в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан, организаций, предприятий, учреждений. Объективная сторона присвоения полномочий должностного лица характеризуется следующими составляющими единое целое признаками: а) деяние совершается государственным служащим или служащим органа местного самоуправления; б) деяние сопряжено с присвоением полномочий должностного лица либо представителя власти; в) совершение деяния связано с выдачей себя другим лицам в качестве должностного лица; г) деяние влечет существенное нарушение прав и законных интересов, составляющих объект уголовно-правовой охраны; д) между деянием и существенным нарушением прав установлена причинная связь.

3. **Субъективная сторона** преступления представляет собой только умышленную форму вины. При прямом умысле виновный желает существенно нарушить охраняемые законом права, а при косвенном умысле сознательно это допускает либо относится к этому безразлично.

4. **Субъектом преступления** является только государственный служащий или служащий органа местного самоуправления, достигший 16-летнего возраста, вменяемый.

Статья 289. Незаконное участие в предпринимательской деятельности

Комментарий к [статье 289](#)

1. **Объектом** данного преступления является нормальная в соответствии с законом деятельность государственных органов и органов местного самоуправления, в том числе правоохраняемые интересы других организаций, функционирующих в экономической сфере, которым в результате совершения преступления не предоставляются или предоставляются не в полном объеме положенные льготы и преимущества.

2. Данное преступление - одно из проявлений коррупции и может быть отнесено к группе собственно коррупционных преступлений наряду со злоупотреблением должностными полномочиями, взяточничеством и служебным подлогом. Предоставление должностным лицом,

использующим свои должностные полномочия, экономически необоснованных привилегий и льгот организациям, им самим учреждаемым или в деятельности которых оно участвует, причиняет существенный ущерб функционированию экономической сферы, нарушает принцип объективности - условие эффективной деятельности организаций.

3. Современное законодательство России содержит ряд прямых запретов на участие должностных лиц в предпринимательской деятельности. Это относится к [ст. 289](#) УК, устанавливающей запрет за незаконное участие должностного лица в предпринимательской деятельности. Ответственность возможна тогда, когда законом установлен прямой запрет на подобное участие. Такой запрет содержит Федеральный [закон](#) от 27 июля 2004 г. N 79-ФЗ "О государственной гражданской службе Российской Федерации" (в ред. от 14 февраля 2010 г.) (принят ГД ФС РФ 7 июля 2004 г.). В нем прямо запрещено всем государственным служащим заниматься предпринимательской деятельностью лично или через доверенных лиц. Уголовная же ответственность за нарушение данного запрета распространяется только на должностных лиц. Аналогичные запреты имеются в других нормативных актах. Например, аналогичный запрет закреплен в Федеральном [законе](#) от 30.11.2011 N 342-ФЗ "О службе в органах внутренних дел РФ и внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ".

4. **Объективная сторона** названного преступления выражена в фактическом учреждении должностным лицом юридического лица (предприятия), которое функционирует только в сфере предпринимательства. Гражданский кодекс РФ ([ст. 50](#)) предусматривает правовой статус коммерческого и некоммерческого предприятий. Коммерческое предприятие преследует извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности, которая распределяется между ее участниками. Предпринимательской деятельностью занимаются только коммерческие предприятия. Участие должностного лица в подобной деятельности и будет составлять предмет запрета. Закон не запрещает должностному лицу участвовать в деятельности некоммерческого предприятия, к числу которых относятся фонды, ассоциации. В силу этого такое участие нельзя рассматривать как одну из форм объективной стороны данного состава преступления.

5. Формами совершения рассматриваемого преступления являются: 1) учреждение должностным лицом только коммерческого предприятия, организации, которые занимаются предпринимательской деятельностью. При этом должностное лицо может либо быть единоличным учредителем (владельцем) созданного им предприятия, либо входить наряду с другими в состав учредителей, участников такого предприятия; 2) обязательное участие в управлении предприятием лично или через представителя доверенного лица. Это может быть участие в качестве учредителя в проводимых собраниях, избрание членом правления, совета предприятия; 3) создание предприятия либо участие в нем, сопряженное с предоставлением данному предприятию льгот и преимуществ или с покровительством в какой-то форме. Несомненно, эти льготы, преимущества, покровительство должны носить материальный характер (кредиты, займы, подряды и т.п.), давать право предприятию выгодно извлекать прибыль, не платить обязательные налоги и т.д. Важным признаком здесь является использование должностным лицом возможностей своего официального служебного положения. Хотя это обстоятельство прямо не указано в законе, но оно вытекает из существа нормы. Без подобного использования речь можно вести лишь о дисциплинарном должностном проступке.

6. Правовой порядок создания и функционирования юридических лиц установлен и подробно регламентирован в [гл. 4](#) Гражданского кодекса РФ. Противоправным в смысле [ст. 289](#) УК РФ считается только то действие должностного лица, которое сопряжено с процедурой образования предприятия, предусматривающей обязательную его регистрацию в государственном органе. Таким органом является Министерство по налогам и сборам, структурные подразделения которого регистрируют учредительные документы создаваемого юридического лица путем внесения о нем сведений в Единый государственный реестр юридических лиц (см.: Федеральный [закон](#) от 8 августа 2001 г. N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" (в ред. от 19 мая 2010 г.) (СЗ РФ. 2001. N 33. Ст. 3431). Фактическим доказательством образования должностным лицом предприятия, организации является наличие в уставе либо в учредительном договоре, а именно в разделе "Учредители", сведений о том, что данное должностное лицо входит в состав участников организации либо участвует в его управлении через доверенное лицо.

7. Участие в указанных организациях означает, что лицо самостоятельно или через представителя принимает участие в управлении коммерческой организацией или оказывает какое-либо содействие юридическим и физическим лицам в предпринимательской деятельности.

Предоставление льгот и преимуществ заключается в первоочередном вопреки установленному порядку получении сырья или товара, льготном налогообложении, предоставлении внеочередных беспроцентных кредитов и т.п.

К покровительству в иной форме можно отнести, например, освобождение от проверок и ревизий, а также от контроля со стороны налоговых органов.

8. Исходя из законодательной конструкции данный состав преступления следует относить к числу формальных. Само действие при совершении преступления, предусмотренного [ст. 289](#) УК, заключается, по существу, в злоупотреблении служебным положением, когда должностное лицо, пользуясь своими полномочиями, отдает распоряжение, подписывает документы или совершает иные действия вопреки интересам службы. По юридической природе такие действия можно отнести к специальным видам злоупотребления служебным положением. Последствием таких действий является получение организацией, осуществляющей предпринимательскую деятельность, льгот, преимуществ или покровительства в иной форме, в чем заинтересовано должностное лицо. Неполучение таких льгот, преимуществ и покровительства исключает уголовную ответственность, а попытка их предоставления является дисциплинарным правонарушением либо покушением на рассматриваемое преступление.

9. Незаконное получение льгот и преимуществ является последствием рассматриваемого деяния, а непосредственная связь, о которой говорится в приведенном высказывании, - причинно-следственной связью между действиями, совершенными вопреки интересам службы, и незаконным получением льгот и пр. Преступление считается оконченным с момента незаконного получения организацией, осуществляющей предпринимательскую деятельность, льгот, преимуществ или покровительства в иной форме.

10. **Субъективная сторона** характеризуется виной в форме прямого умысла, содержанием которого является осознание должностным лицом наличия законодательного запрета на осуществление подобных действий и желание совершать данные действия. Цели и мотивы не являются обязательными признаками субъективной стороны данного преступления, но могут быть учтены при назначении наказания. Как правило, это корысть и иная личная заинтересованность.

11. **Субъект** - специальный: должностное лицо, которое либо само учреждает организацию, осуществляющую предпринимательскую деятельность, или участвует в ее управлении, либо действует через доверенное лицо (посредника). В качестве последнего может выступать и недолжностное лицо. Однако предоставление льгот и преимуществ указанной организации в любом случае осуществляет должностное лицо.

В некоторых случаях может возникнуть вопрос о разграничении рассматриваемого преступления и деяния, предусмотренного [ст. 176](#) УК РФ (незаконное получение кредита). Разграничение этих преступлений следует проводить по объективным признакам. Лицо не использует свое должностное положение для незаконного получения кредита.

Статья 290. Получение взятки

Комментарий к [статье 290](#)

1. Федеральным [законом](#) от 04.05.2011 N 97-ФЗ редакция [ст. 290](#) была существенно изменена и дополнена. Это относится к характеру наказуемых действий, видам и признакам субъекта преступления, квалифицированным и особо квалифицированным видам преступления, к новому содержанию наказания в виде штрафа, исчисляемого исходя из величины, кратной сумме коммерческого подкупа или взятки.

2. **Объектом** данного состава преступления являются интересы государственной службы.

Взятка - наиболее характерное, опасное и распространенное преступление, поскольку является не только должностным преступлением, но и типичным проявлением коррупции. Высокая степень общественной опасности получения взятки заключается еще и в том, что это преступление подрывает основы государственной власти и управления, дискредитирует авторитет этой власти в глазах населения, значительно ущемляет законные интересы и права граждан.

3. Предметом взятки являются не только деньги, ценные бумаги, иное имущество, но и различные выгоды, причем в основном имущественного характера. Под деньгами (валюта) понимаются как российские, так и иностранные денежные знаки, находящиеся в официальном денежном обращении. Старинные монеты, как российские, так и иностранные, не являющиеся средством платежа, не могут быть деньгами в смысле состава [ст. 290 УК](#), а должны относиться к предмету взятки в виде "иного имущества".

Диспозиция носит бланкетный характер и отсылает к нормам [ГК РФ](#). Так, понятие ценной бумаги определяется в [ст. 142 ГК РФ](#). Это документы, удостоверяющие с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении. Гражданский кодекс РФ к ценным бумагам относит государственные облигации, например, сберегательного займа, ГКО, облигации, векселя, чеки, депозитные и сберегательные сертификаты, банковские сберегательные книжки на предъявителя, коносаменты, акции, ценные приватизационные бумаги и другие документы, которые законами о ценных бумагах или в установленном ими порядке отнесены к числу таковых ([ст. 143 ГК РФ](#)).

Термин "иное имущество" означает любые материальные ценности, обладающие стоимостью, в том числе и валютные ценности в виде долговых обязательств, выраженных в иностранной валюте, драгоценные металлы (золото, серебро, платина и осмий) в любом виде и состоянии, за исключением ювелирных и других бытовых изделий, а также их лома, природные драгоценные камни в сыром и обработанном виде и жемчуг, за исключением ювелирных и других бытовых изделий из этих камней и лома таких изделий.

Под выгодами имущественного характера понимаются различного рода услуги и (или) выгоды, оказываемые взяткополучателю безвозмездно и (или) явно по заниженной стоимости. В правоприменительной практике известны случаи, когда взятке придается видимость легальной сделки между "дающим" и "берущим" взятку под видом договора подряда ([ст. 702 ГК РФ](#)), бытового или строительного подряда ([ст. ст. 730](#) или [740 ГК РФ](#)), договора займа ([ст. 807 ГК РФ](#)) и т.д.

Под услугами имущественного характера следует понимать также предоставление санаторных или туристических путевок, проездных билетов, оплату расходов и развлечений должностного лица, производство ремонтных, строительных, реставрационных и других работ в пользу взяткополучателя. Более завуалированными способами дачи/получения взятки могут быть: прощение долга, преднамеренный "проигрыш" в карты, оплата долга должностного лица, фиктивное зачисление на должность, отзыв материального иска из суда, предоставление в безвозмездное (или по заниженной цене) пользование имуществом, получение льготного кредита, завышение "гонораров" и т.д. Получение в таком случае услуг нематериального характера не может признаваться взяткой. Здесь при определенных условиях речь можно вести о злоупотреблениях должностными полномочиями (см. [ст. 285 УК](#)).

4. С объективной стороны рассматриваемое преступление выражается в получении субъектом преступления лично или через посредника взятки за действия (бездействие) в пользу взяткодателя или предоставляемых им лиц; если такие действия (бездействие) входят в служебные полномочия должностного лица либо оно в силу должностного положения может способствовать таким действиям (бездействию), а равно за общее покровительство или попустительство по службе. Посредником может быть, с ведома взяткополучателя, как член семьи, так и его близкий друг, а сами денежные средства могут быть зачислены непосредственно на счет самого взяткополучателя. Использование субъектом одних только личных связей для достижения результата, желательного для лица, передавшего ему вознаграждение, не может рассматриваться как использование должностного положения (см.: [Постановление](#) Пленума Верховного Суда РФ

от 10 февраля 2000 г. N 6 "О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе" (в ред. от 6 февраля 2007 г. N 7)).

Общее покровительство по службе представляет собой совершение действия, связанное с незаслуженным поощрением, внеочередным необоснованным повышением в должности, а также совершение других действий, не вызываемых необходимостью.

К попустительству по службе следует относить, например, непринятие должностным лицом мер за упущения или нарушения в служебной деятельности взяткодателя или представляемых им лиц, нереагирование на его неправомерные действия. Не являются субъектами взятки работники государственных органов и органов местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждений, исполняющие в них профессиональные или технические обязанности, которые не относятся к организационно-распорядительным или административно-хозяйственным функциям (п. 5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г. N 6).

Получение взятки - формальный состав преступления. Оно признается оконченным деянием с момента принятия должностным лицом хотя бы части взятки. В случаях, когда заранее обусловленная взятка не была получена по обстоятельствам, не зависящим от воли взяткополучателя (например, ввиду пресечения преступления в момент ее передачи), содеянное им должно квалифицироваться как покушение на получение взятки по ч. 3 ст. 30 и ст. 290 УК.

Существует проблема разграничения взятки и подарка. Она связана с тем, что Федеральные законы "Об основах государственной службы Российской Федерации" и "Об основах муниципальной службы в Российской Федерации" содержат правовой запрет государственным (муниципальным) служащим "получать от физических и юридических лиц вознаграждения (подарки, денежное вознаграждение, ссуды, услуги, оплату развлечений, отдыха, транспортных расходов и иные вознаграждения), связанные с исполнением должностных обязанностей, в том числе и после выхода на пенсию" (СЗ РФ. 1995. N 35. Ст. 3506; 1998. N 2. Ст. 224).

Гражданский кодекс Российской Федерации разрешает дарение государственным служащим и служащим органов муниципальных образований в связи с их должностным положением или в связи с исполнением ими служебных обязанностей "обычных подарков", стоимость которых не превышает пяти установленных законом минимальных размеров оплаты труда (ст. 575 ГК РФ). Коллизию указанных законов следует разрешать с учетом субъективного фактора, а именно цели совершения подобных действий. Взятка будет иметь место в следующих случаях: 1) если имело место вымогательство этого вознаграждения; 2) если вознаграждение (или соглашение о нем) имело характер подкупа, обуславливало соответствующее, в том числе и правомерное, служебное поведение должностного лица; 3) если вознаграждение передавалось должностному лицу за незаконные действия (бездействие).

5. Субъективная сторона получения взятки характеризуется умышленной формой вины. Должностное лицо, получающее взятку, осознает противоправность и общественную опасность своего поведения, выраженного в совершении действий (бездействия) в интересах лица, давшего взятку. Осознает оно также, что для получения предмета взятки и достижения требуемого взяткодателю результата использует должностные полномочия, желает этого в целях получения взятки. Стремление лица приобрести материальную выгоду (не имеет значения, до или после совершения им деяния) следует рассматривать в качестве корыстного мотива данного преступления.

Если лицо получило от кого-либо деньги или иные ценности якобы для передачи должностному лицу или лицу, выполняющему управленческие функции в коммерческой или иной организации, в качестве взятки либо предмета коммерческого подкупа и присваивает их, содеянное следует квалифицировать как мошенничество. Действия собственника ценностей следует квалифицировать как покушение на дачу взятки. Для состава получения взятки не имеет значения, когда должностному лицу передана взятка - до или после совершения им обусловленных действий, равно как и то, оговаривались ли заранее характер и содержание служебных действий, которые виновный должен был или уже совершил за получение незаконного вознаграждения. В судебно-следственной практике различают взятку-подкуп, при получении

которой действия должностного лица предварительно оговариваются со взяточдателем, и взятку-вознаграждение, когда материальные ценности вручаются субъекту уже после совершения им заранее не обусловленных предварительной договоренностью действий.

6. Субъектом получения взятки может быть должностное лицо, понятия и признаки которого рассмотрены при [комментарии ст. 285 УК](#), иностранные должностные лица либо должностные лица публичной международной организации (понятие и признаки определены в [п. 2 примечания к комментируемой статье](#)).

В [ч. 2 комментируемой статьи](#) ответственность предусмотрена за получение взятки в значительном размере, который определен в [п. 1 примечания к статье](#) и превышает 25 тыс. рублей.

В [ч. 3](#) ответственность усилена за получение взятки должностным лицом за совершение заведомо незаконных действий либо бездействие.

В [ч. 4](#) ответственность дифференцируется с учетом особого статуса субъекта преступления. Речь идет об ответственности лиц, занимающих государственную должность РФ или субъекта Российской Федерации, а равно должность главы органа местного самоуправления.

Более серьезная ответственность предусмотрена в [ч. 5 данной статьи](#) за деяние, совершенное группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, либо сопряженное с вымогательством взятки, либо в крупном размере.

Наиболее тяжким, по мнению законодателя, признано получение взятки в особо крупном размере ([ч. 6 ст. 290 УК](#)), который согласно [п. 1 примечания к комментируемой статье](#) превышает 1 млн. руб.

Статья 291. Дача взятки

Комментарий к [статье 291](#)

1. **Объект и предмет преступления** дачи взятки в полном объеме совпадают с аналогичными признаками состава преступления, предусмотренного [ст. 290 УК](#). В комментируемой [статье](#) также закреплены новеллы, касающиеся размера взятки, кратности штрафа размерам взятки.

2. Объективная сторона выражена в совершении виновным действий, связанных с передачей должностному лицу лично либо через посредника предмета взятки. Однако если последний не знал о характере совершаемого деяния, а лишь выполнял указание своего начальника, то он не может нести ответственность, ибо выступал в роли "средства" достижения преступного результата. Организатором и исполнителем дачи взятки будет должностное лицо. Если же подчиненный был хорошо осведомлен о сути совершаемого им деяния, то он должен рассматриваться как соучастник данного преступления, выступивший в роли исполнителя (посредник).

3. Состав преступления - формальный. Это преступление считается оконченным с момента фактической передачи предмета взятки. Правомерно ставить вопрос о наличии состава дачи взятки, когда передача ее предмета состоялась после выполнения нужных взяточдателю действий. Возможно и покушение на совершение дачи взятки, если она не состоялась по причинам, не зависящим от воли виновного, и его преступное поведение стало известно правоохранительным органам.

По [ч. 2 данной статьи](#) ответственность наступает за дачу взятки в значительном размере.

[Часть 3 ст. 291 УК](#) предусматривает ответственность за дачу взятки в случаях совершения должностным лицом заведомо незаконных действий (бездействия). Дача взятки должностному лицу за совершение им заведомо незаконных действий предопределяет соответствующее его поведение. Основу этого поведения составляет совершение должностным лицом таких действий

(бездействия), которые носят характер незаконных, противоречащих определенному нормативному акту, имеющему статус закона. В данном смысле должностное лицо может совершать любое правонарушение: проступок или преступление. Доказывая наличие указанного квалифицирующего признака в действиях лица, следует установить его умысел, т.е. знание им того факта, что взятка дается именно за совершение должностным лицом незаконных действий (бездействия). Именно доказывание этого обстоятельства в следственной практике представляет определенную трудность.

Передача взятки нескольким должностным лицам образует состав самостоятельных отдельных преступлений, при условии что должностные лица совершают разные действия в интересах одного или группы взяткодателя. Если же они составляют единый групповой механизм, от которого зависит решение нужного взяткодателя вопроса, и это понимают все, то налицо состав дачи взятки как единого состава. Что касается правовой оценки действий указанных должностных лиц с позиции соучастия, то они должны рассматриваться как участники получения взятки по предварительному сговору или организованной группой.

По ч. 4 ответственность наступает за дачу взятки группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, или в крупном размере.

В ч. 5 установлена ответственность за дачу взятки в особо крупном размере.

4. **Субъектом** дачи взятки является любое физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста. В качестве субъекта дачи взятки может выступать и должностное лицо. Как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ, должностное лицо, предложившее подчиненному ему по службе работнику для достижения желаемого действия (бездействия) в интересах своей организации дать взятку должностному лицу, несет ответственность по соответствующей части ст. 291 УК как исполнитель преступления, а работник, выполнивший его поручение, - как соучастник дачи взятки.

5. **Субъективная сторона** состава дачи взятки характеризуется виной в форме прямого умысла, когда виновный осознает, что он передает должностному лицу незаконное вознаграждение, и желает передать предмет взятки. Однако если субъект все-таки добросовестно заблуждался относительно оснований передачи вещи, считая, что это не вознаграждение, либо не осознавая его неправомерность, то в этом случае состав дачи взятки отсутствует.

Цели и мотивы дачи взятки могут быть самые различные. Сюда можно отнести побуждения как личного порядка, так и корыстные, желание добиться намеченного результата в обход закона или отблагодарить получателя взятки за решение, принятое в пользу взяткодателя, освободиться от ответственности и т.п.

6. От уголовной ответственности за дачу взятки закон предусматривает освобождение при наличии двух условий: 1) когда со стороны должностного лица имело место вымогательство взятки; 2) если лицо, давшее взятку должностному лицу, добровольно сообщило об этом в правоохранительный орган, имеющий право возбуждения уголовного дела. При этом лицо должно активно способствовать раскрытию и расследованию преступления. Вымогательство взятки как основание освобождения от уголовной ответственности состоит в подавлении воли, поведения лица со стороны, оказываемого на него давления должностным лицом. Гражданин вынужден давать взятку, иначе его права и законные интересы будут нарушены либо существенно ущемлены. Лицо, на которое направлено вымогательство взятки, не имеет желания использовать возможности должностного лица в своих целях. Добровольность заявления о факте вымогательства взятки предусматривает три аспекта: а) продуманное и самостоятельное заявление лицом о факте даче им взятки должностному лицу; б) положительность мотивов заявления, указывающих на его добровольность; в) подача заявления только в тот орган, в полномочия которого входит право возбуждения уголовного дела по факту дачи взятки.

Мотивы добровольного сообщения о даче взятки могут быть различными. Добровольность заявления означает, что оно было сделано по собственному желанию при осознании факта, что о совершении преступления еще неизвестно правоохранительным органам.

Статья 291.1. Посредничество во взяточничестве

Комментарий к статье 291.1

1. В соответствии с Федеральным [законом](#) от 04.05.2011 N 97-ФЗ в УК РФ включена данная [статья](#), предусматривающая ответственность за посредничество во взяточничестве.

2. По объекту и предмету преступления см. [комментарий к ст. 290](#) УК.

3. Законодатель весьма подробно обозначил признаки деяния, которое альтернативно может быть совершено в двух формах: 1) непосредственная передача взятки по поручению взяткодателя или взяткополучателя; 2) иное содействие взяткодателю и (или) взяткополучателю в достижении либо реализации соглашения между ними о получении и даче взятки. При этом четко обозначены параметры взятки - в значительном размере. Далее, в трех частях комментируемой статьи ([части 2, 3, 4](#)) ответственность дифференцируется в зависимости от размера взятки, которые закреплены в [примечании к ст. 290](#) УК, и иных квалифицирующих признаков (за совершение незаконных действий, с использованием своего служебного положения, групповое совершение преступления), с использованием наказания в виде штрафа, исчисляемого исходя из величины, кратной размеру взятки.

4. В [части 5](#) данной статьи предусмотрена ответственность за самостоятельное деяние, которое обозначено законодателем как обещание или предложение посредничества во взяточничестве. На первый взгляд, такие действия можно признать приготовлением к даче или получению взятки, а также подбору соучастников преступления. Возможно, такие термины при установлении уголовно-правового запрета лучше не использовать.

5. Следует сказать, что ответственность за посредничество в получении и даче взятки сохранена в [ст. ст. 290 и 291](#) УК. В этом случае может возникнуть коллизия соответствующих статей УК РФ. Требуется разъяснение Пленума Верховного Суда РФ по вопросам разграничения указанных деяний, по толкованию таких действий, как обещание или предложение посредничества. Отсутствие подобных разъяснений может привести к ошибкам в квалификации и к случаям объективного вменения.

6. Если посредник после совершения преступления активно способствовал раскрытию и (или) пресечению преступления и добровольно сообщил органу, имеющему право возбудить уголовное дело, о посредничестве во взяточничестве, он может быть освобожден от уголовной ответственности.

Статья 292. Служебный подлог

Комментарий к статье 292

1. **Объектом** данного преступления является нормальная деятельность государственных органов, связанная с оборотом и выпуском официальных документов в обращение.

2. В качестве **предмета** данного преступления используются официальные документы, к числу которых относятся те, которые исходят от определенного юридического лица (не обязательно от государственного органа) и содержат в себе все признаки официального документа, т.е. признанного законом. Официальным является документ, который обладает признаком публичности. Это выражается в том, что документ имеет общепринятую форму, адресован неопределенному кругу субъектов правоотношений и зафиксирован на материальном носителе информации (бумага, магнитные и электронные носители и др.). Официальный документ приобретает юридическую силу с момента его подписания должностным лицом, имеющим право такого подписания (право подписи).

Важное значение для полного раскрытия понятия "официальный документ" имеют: Федеральный [закон](#) от 27.07.2006 N 149-ФЗ "Об информации, информационных технологиях и о

защите информации", Единые правила оформления официальных документов, утвержденные [Указом](#) Президента РФ от 20 января 1994 г. "Об основах государственной политики в сфере информатизации" (в ред. от 9 июля 1997 г.) (Собрание актов Президента и Правительства РФ. 1994. N 4. Ст. 305), которые определяют основные положения и порядок составления и подписания документов должностными лицами органов государства.

Чеки на товары, квитанции, гарантийные талоны на бытовую технику не относятся к числу официальных документов, поскольку не обладают указанными выше признаками (публичность, подписание компетентным должностным лицом). Они являются документами внутреннего пользования коммерческих организаций и не могут рассматриваться в качестве предмета состава должностного подлога.

3. С **объективной стороны** служебный подлог является формальным и окончательным с момента внесения в официальные документы заведомо ложных сведений, а равно внесение в указанные документы исправлений, искажающих их действительное содержание. Использование подложного документа, а также вызванные этим последствия находятся за рамками рассматриваемого преступления и в предмет доказывания не входят. Все дальнейшие действия, связанные с использованием подложного документа, и их последствия могут оцениваться как сопряженные с совершением двух или более преступлений и подлежат правовой оценке через призму соучастия либо совокупности преступлений.

Квалифицированным составом данного преступления является совершение деяния, повлекшего существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства (см. [комментарий к ст. 285 УК](#)).

4. **Субъективная сторона** служебного подлога характеризуется виной в форме прямого умысла, при котором лицо осознает противоправный характер деяния и желает его совершения. По [ч. 2](#) субъект дополнительно стремится к существенному нарушению охраняемых законом интересов граждан, общества и государства как материальному последствию и в этом случае должен предвидеть указанные последствия.

Психическое отношение должностного лица к подлогу обязательно должно быть сопряжено с наличием у него корыстной или иной личной заинтересованности. Корысть выражается в стремлении извлечь для себя выгоду. Эта выгода может быть материальной (право на имущество) либо нематериальной (право на распоряжение определенными объектами интеллектуальной собственности). Законодательная формула "иная личная заинтересованность" подразумевает достаточно широкий круг мотивов должностного лица: карьеристские цели, большое тщеславие, протекционизм, сокрытие неблагоприятного результата своей должностной деятельности и пр.

5. **Субъект преступления** - специальный. Ответственности подлежат должностные лица, государственные либо муниципальные служащие, имеющие определенные временные рамки отправления своих должностных, служебных полномочий, выполняющих определенные для этого функции. Совершение подлога должно быть сопряжено с постоянным либо временным пребыванием лица в соответствующей должности.

Статья 292.1. Незаконная выдача паспорта гражданина Российской Федерации, а равно внесение заведомо ложных сведений в документы, повлекшее незаконное приобретение гражданства Российской Федерации

Комментарий к [статье 292.1](#)

1. **Объектом** данного преступления является нормальное функционирование органов власти, органов местного самоуправления, в полномочия которых входит деятельность, связанная с выполнением задач по вопросам оформления гражданства посредством выдачи паспортов гражданина РФ.

2. **Объективная сторона** характеризуется совершением лицом действий, непосредственно связанных с выдачей вопреки основаниям, установленным законодательством Российской

Федерации, паспорта. Состав по конструкции является формальным. При этом важно знать, что лицами, получающими незаконный паспорт, должны быть иностранный гражданин или лицо без гражданства. Уголовно наказуемым также является внесение лицом, имеющим на это полномочия по должности, заведомо ложных сведений в документы, повлекшее незаконное приобретение гражданства Российской Федерации. Данный состав по содержанию имеет некоторые сходства со служебным подлогом. Их основное отличие заключается в самом предмете преступления, в качестве которого, при совершении данного преступления, является паспорт гражданина Российской Федерации. При подлоге **предметом** может быть достаточно широкий круг официальных документов. Данный состав по отношению к подлогу является специальным.

3. Для **субъективной стороны** преступления по [ч. 1 комментируемой статьи](#) характерно наличие только умышленной формы вины. При этом виновный осознает противоправный характер своего поведения, направленного на незаконную выдачу паспорта Российской Федерации с последующим приобретением лицом гражданства Российской Федерации, и желает совершения указанных действий.

Что касается [ч. 2](#) данной нормы, то содержание вины характеризуется неосторожностью, в большей степени небрежностью. В данном случае речь идет о специальной халатности должностного лица, связанной с выдачей паспортов либо подготовкой документов для их выдачи. Дополнительной квалификации по [ст. 293 УК](#) не требуется.

4. **Субъект** специальный - лицо, которое выполняет функции должностного лица либо государственного или муниципального служащего, связанные с выдачей паспортов либо подготовкой документов для их выдачи.

Статья 293. Халатность

Комментарий к [статье 293](#)

1. **Объект** халатности аналогичен объекту должностного подлога.

2. **Объективная сторона** содержит несколько обязательных признаков: деяние, последствия и причинная связь между ними. Особенность деяния состоит в том, что оно совершается, как правило, в форме бездействия (неисполнение или ненадлежащее исполнение возложенных на соответствующее должностное лицо обязанностей). Бездействие наказуемо в том случае, если лицо обязано было действовать соответствующим образом и было в состоянии так действовать. Деяние альтернативно должно повлечь причинение крупного ущерба или существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства. Размер крупного ущерба установлен в [примечании к статье](#) и должен превышать один миллион пятьсот тысяч рублей. Существенное нарушение является оценочным понятием и является вопросом факта (см. [примечание к ст. 285 УК](#)). Между деянием и последствиями должна быть установлена причинная связь.

Состав преступления является специфическим с точки зрения конструкции объективной стороны. Такие составы в теории уголовного права принято называть составами с реальным причинением вреда. Говоря иначе, при отсутствии указанных в законе последствий состав преступления отсутствует, виновный будет нести иную ответственность (административную, дисциплинарную).

3. **Субъективная сторона** халатности характеризуется неосторожной формой вины в виде преступного легкомыслия или небрежности. Преступное легкомыслие сопровождается предвидением виновным наступления вредных последствий, предусмотренных законом, в результате неисполнения или ненадлежащего исполнения им своих обязанностей по должности и при беспечном расчете на то, что они не наступят. Неисполнение или ненадлежащее исполнение проявляется в форме небрежности, недобросовестности должностного лица по отношению к порученным ему служебным обязанностям. Небрежность не предполагает предвидения виновным наступления негативных последствий, хотя по обстоятельствам происходящего он должен был и мог их предусмотреть. Если лицо не должно было и не могло предвидеть негативного развития

ситуации, оно не может нести за это ответственность.

К квалифицирующим признакам халатности (ч. 2 ст. 293 УК) закон относит причинение по неосторожности тяжкого вреда здоровью или причинение смерти человеку. Для установления виновности должностного лица применительно к данным последствиям необходимо доказать наличие причинной связи между его бездействием и причинением тяжкого вреда здоровью или смерти человеку, что требует проведения судебно-медицинской экспертизы.

Особо квалифицирующим признаком халатности является причинение смерти по неосторожности двум или более лицам (ч. 3 ст. 293 УК).

4. **Субъектом** халатности является только должностное лицо, достигшее возраста 16 лет, вменяемое.

Глава 31. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ПРАВОСУДИЯ

Статья 294. Воспрепятствование осуществлению правосудия и производству предварительного расследования

Комментарий к [статье 294](#)

1. [Статья 120](#) Конституции РФ, Федеральный конституционный [закон](#) от 31 декабря 1996 г. N 1-ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации" (ред. от 08.06.2012), [Закон](#) РФ от 26 июня 1992 г. N 3132-1 "О статусе судей в Российской Федерации" (ред. от 10.07.2012) <1>, Федеральный [закон](#) от 17 декабря 1998 г. N 188-ФЗ "О мировых судьях в Российской Федерации" <2>, Федеральный [закон](#) от 14 марта 2002 г. N 30-ФЗ "Об органах судейского сообщества в Российской Федерации" <3>, [УПК](#) РФ <4>, [ГПК](#) РФ <5>, [АПК](#) РФ <6> и др. устанавливают независимость судей и подчинение их только [Конституции](#) и законам России. В связи с этим вмешательство в любой форме в их деятельность является преступлением, предусмотренным [ст. 294](#) УК.

<1> [Закон](#) РФ от 26 июня 1992 г. N 3132-1 "О статусе судей в Российской Федерации" (с последующими изменениями и дополнениями) // Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. 1992. N 30. Ст. 1792; 1993. N 17. Ст. 606; СЗ РФ. 1995. N 26. Ст. 2399; и др.

<2> Федеральный [закон](#) от 17 декабря 1998 г. N 188-ФЗ "О мировых судьях в Российской Федерации" (с последующими изменениями и дополнениями) // СЗ РФ. 1998. N 51. Ст. 6270; и др.

<3> Федеральный [закон](#) от 14 марта 2002 г. N 30-ФЗ "Об органах судейского сообщества в Российской Федерации" (с последующими изменениями и дополнениями) // СЗ РФ. 2002. N 11. Ст. 1022; и др.

<4> Уголовно-процессуальный [кодекс](#) Российской Федерации от 18 декабря 2001 г. N 174-ФЗ (с последующими изменениями и дополнениями) // СЗ РФ. 2001. N 52 (ч. I). Ст. 4921; и др.

<5> Гражданский процессуальный [кодекс](#) РФ от 14 ноября 2002 г. N 138-ФЗ (с последующими изменениями и дополнениями) // СЗ РФ. 2002. N 46. Ст. 4532; 2003. N 27 (ч. I). Ст. 2700; 2004. N 24. Ст. 2335; N 31. Ст. 3230; N 45. Ст. 4377.

<6> Арбитражный процессуальный [кодекс](#) РФ от 24 июля 2002 г. N 95-ФЗ (с последующими изменениями и дополнениями) // СЗ РФ. 2002. N 30. Ст. 3012.

2. **Непосредственным объектом** преступления в [ч. 1](#) комментируемой [статьи](#) являются интересы правосудия в узком смысле этого понятия. В [ч. 2](#) в качестве непосредственного объекта определен установленный нормативными актами порядок деятельности прокурора, следователя или лица, производящего дознание. В том и другом случаях вред причиняется интересам

деятельности судебных органов, интересам деятельности прокурора, следователя, дознавателя, состоящим в законном рассмотрении уголовных, гражданских и арбитражных дел, осуществлении прокурорского надзора, законного расследования уголовных дел в форме предварительного следствия и дознания.

3. **Объективная сторона** состава преступления состоит во вмешательстве в любой форме в деятельность суда (ч. 1 ст. 294 УК РФ). Это могут быть просьба или требование к судье или присяжным, арбитражным заседателям о решении дела определенным образом, угрозы (кроме предусмотренных в ст. 296 УК РФ); уговоры; советы; обращения к близким судьи; обещания оказать услуги, обращенные к судье, присяжному или арбитражному заседателю. Такое вмешательство может осуществляться в устной, письменной формах, по телефону, через третьих лиц, в том числе и родственников.

4. Состав преступления по конструкции объективной стороны - формальный. Преступление окончено с момента вмешательства, независимо от наступления вредных последствий. В тех случаях, когда формой воздействия на указанных лиц или их близких является угроза убийством, насилием, уничтожением или повреждением имущества, содеянное квалифицируется по ст. ст. 295 или 296 УК, которые предусматривают специальные нормы о воспрепятствовании осуществлению правосудия. Если имеет место подкуп судей в целях воспрепятствования осуществлению правосудия, то необходима квалификация по совокупности преступлений, предусмотренных ст. ст. 294 и 291 УК.

Вмешательство должно осуществляться в конкретное уголовное, гражданское или административное дело, а не в какую-то категорию дел по их разрешению вообще. Если адресатом воздействия является не судья или заседатель, а, например, помощник судьи, секретарь судебного заседания, судебный пристав или другие работники суда, то состава этого преступления не будет.

5. Часть 2 ст. 294 УК предусматривает ответственность за вмешательство в какой бы то ни было форме в деятельность прокурора, следователя или лица, производящего дознание, в целях воспрепятствования всестороннему, полному и объективному расследованию дела.

Закон РФ от 17 января 1992 г. N 2202-1 "О прокуратуре Российской Федерации" <1> (в ред. от 21.11.2011) закрепляет недопустимость какого-либо вмешательства в деятельность прокурора или следователя с целью оказать влияние на принимаемые ими решения.

<1> Закон РФ от 17 января 1992 г. N 2202-1 "О прокуратуре Российской Федерации" (с последующими изменениями и дополнениями) // Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. 1992. N 8. Ст. 366; СЗ РФ. 1995. N 47. Ст. 4472; 1999. N 7. Ст. 878; N 47. Ст. 5620; 2000. N 2. Ст. 140; 2001. N 1 (ч. I). Ст. 2; и др.

Вмешательство в деятельность прокурора, следователя, дознавателя по своей форме не отличается от вмешательства в деятельность суда. Особенность ее заключается в том, что адресатами вмешательства являются прокурор, следователь; лицо, производящее дознание (дознаватель), в связи с осуществлением прокурорского надзора, расследованием или рассмотрением ими конкретного уголовного дела. Понятия "прокурор", "следователь", "орган дознания", "дознаватель" определяются в УПК РФ. Согласно ст. 5 УПК РФ прокурор - это Генеральный прокурор Российской Федерации и подчиненные ему прокуроры, их заместители и иные должностные лица органов прокуратуры, участвующие в уголовном судопроизводстве и наделенные соответствующими полномочиями федеральным законом о прокуратуре; полномочия прокуроров в уголовном процессе устанавливаются в ст. 37 УПК РФ. Следователь - это должностное лицо, уполномоченное осуществлять предварительное следствие по уголовному делу, а также иные полномочия, предусмотренные УПК РФ; его полномочия установлены в ст. 38 УПК РФ. Органы дознания - государственные органы и должностные лица, уполномоченные в соответствии с УПК РФ осуществлять дознание и другие процессуальные полномочия; их виды и полномочия закрепляются в ст. 40 УПК РФ. Дознаватель - должностное лицо органа дознания, правомочное либо уполномоченное начальником органа дознания осуществлять предварительное

расследование в форме дознания, а также иные полномочия, предусмотренные УПК РФ; полномочия дознавателя закреплены в [ст. 41 УПК РФ](#).

6. **Субъектом** преступления является физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

7. **Субъективная сторона** состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный осознает, что вмешивается в деятельность суда, прокурора или дознавателя, и желает этого. Целью вмешательства в деятельность суда или органов, осуществляющих предварительное расследование, является воспрепятствование осуществлению правосудия ([ч. 1 ст. 294 УК](#)) либо воспрепятствование всестороннему, полному и объективному расследованию уголовного дела ([ч. 2 ст. 294 УК](#)), которое выражается в принятии незаконных судебных решений, представлений, постановлений и иных актов прокурором, следователем, дознавателем в интересах субъекта данного состава преступления или их близких.

8. Квалифицирующий признак характеризует совершение указанных деяний ([ч. 3 ст. 294 УК](#)) лицом с использованием своего служебного положения. К таким лицам следует отнести должностных лиц правоохранительных органов, органов государственной или местной власти, государственных и муниципальных служащих, которые могут в силу занимаемой должности повлиять на судебное решение или результаты расследования уголовного дела, так как от них, например, зависит решение вопросов о продвижении по службе сотрудника правоохранительного органа, его премирование и т.п. (например, сотрудник управления юстиции, судебного департамента, вышестоящей прокуратуры, Министерства внутренних дел РФ, ответственный работник властных структур органов власти или управления и др.). Субъект преступления в этом случае - специальный.

Статья 295. Посягательство на жизнь лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование

Комментарий к [статье 295](#)

1. **Непосредственным объектом** преступления является установленный нормативными актами порядок осуществления правосудия, предварительного расследования, прокурорского надзора, исполнительного производства. **Дополнительный объект** - жизнь лиц, осуществляющих правосудие, предварительное расследование, прокурорский надзор, и жизнь их близких.

Потерпевшими могут быть судьи любых судов и звеньев (кроме Конституционного Суда РФ), присяжный заседатель, иное лицо, участвующее в отправлении правосудия, прокурор, следователь, лицо, производящее дознание, защитник, эксперт, судебный пристав, судебный исполнитель и их близкие. Иным лицом, участвующим в отправлении правосудия, является арбитражный заседатель ([ст. ст. 17, 19 АПК РФ](#)). Сотрудники суда, выполняющие технические функции (секретарь суда, помощник судьи и др.), не являются потерпевшими от этого преступления.

Понятия прокурора, следователя, лица, производящего дознание, рассматривались при анализе [ст. 294 УК](#). Следует отметить, что данное преступление может быть совершено в отношении прокурора в связи с его участием не только в уголовном, гражданском или арбитражном процессе ([ст. 45 ГПК РФ, ст. 52 АПК РФ](#)), но и в связи с осуществлением им надзора за исполнением законов следователями или дознавателями. Присяжный заседатель - это лицо, привлеченное в установленном УПК РФ и иными нормативными актами порядке для участия в судебном разбирательстве и вынесения вердикта ([п. 30 ст. 5 УПК РФ](#)). Защитник - лицо, осуществляющее в установленном законом порядке защиту прав и интересов подозреваемых и обвиняемых и оказывающее им юридическую помощь при производстве по уголовному делу ([ст. 49 УПК РФ](#)). Эксперт - это лицо, обладающее специальными знаниями и назначенное в порядке, установленном законом, для производства судебной экспертизы и дачи заключения по поставленным перед ним вопросам ([ст. 57 УПК РФ, ст. 85 ГПК РФ, ст. 55 АПК РФ](#)). Специалист - лицо, обладающее специальными знаниями, привлекаемое к участию в процессуальных действиях в порядке, установленном УПК РФ, для содействия в обнаружении, закреплении и изъятии

предметов и документов, применении технических средств в исследовании материалов уголовного дела, для постановки вопросов эксперту, а также для разъяснения сторонам и суду вопросов, входящих в его профессиональную компетенцию (ст. 58 УПК РФ). Судебный пристав - лицо, обеспечивающее установленный порядок деятельности судов. Судебных исполнителей как таковых уже нет; есть судебные приставы-исполнители. Под судебными исполнителями уголовный закон предполагает лиц, призванных исполнять судебные акты и акты иных органов (судебные приставы-исполнители) <1>. Под близкими понимаются близкие родственники (супруг, супруга, родители, дети, усыновители, усыновленные, родные братья и родные сестры, бабушка, бабушка, внуки); а также иные лица, состоящие в свойстве с указанными выше участниками процессуальной деятельности (теща, тесть, зять, невестка, свекровь, свекор и др.), либо лица, жизнь, здоровье и благополучие которых дороги потерпевшим в силу сложившихся личных отношений (друг, жених, невеста и др.).

<1> Федеральный закон от 21 июля 1997 г. N 118-ФЗ "О судебных приставах" (с последующими изменениями и дополнениями) (ч. 1 ст. 4) // СЗ РФ. 1997. N 30. Ст. 3591; и др.

2. **Объективная сторона** состава преступления характеризуется действиями в виде посягательства на жизнь лица, осуществляющего правосудие (в широком смысле этого понятия), или его близкого. Посягательство означает убийство или покушение на убийство указанных в диспозиции лиц. Посягательство должно быть связано с судебным разбирательством, предварительным расследованием либо исполнением судебных актов. Преступление признается оконченным альтернативно либо с момента причинения смерти потерпевшему, либо покушения на его убийство. Состав преступления по конструкции - формальный.

3. **Субъект преступления** - вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет. Несовершеннолетние лица в возрасте от 14 до 16 лет за убийство лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование, привлекаются к уголовной ответственности по п. "б" ч. 2 ст. 105 УК РФ.

4. **Субъективная сторона** состава преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что посягает на жизнь судьи, прокурора или иного лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование, и желает этого. Обязательными альтернативными признаками субъективной стороны данного состава преступления являются: а) цель - воспрепятствование законной деятельности лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование, которое состоит в принятии незаконных актов в пользу подозреваемых, обвиняемых, подсудимых, сторон в гражданском или арбитражном процессе и т.д.; либо б) мотив мести за такую деятельность (за вынесение постановления о заключении под стражу, обвинительного приговора, кассационного представления и т.п.).

Статья 296. Угроза или насильственные действия в связи с осуществлением правосудия или производством предварительного расследования

Комментарий к [статье 296](#)

1. Данная норма является специальной по отношению к ст. 294 УК, а также по отношению к ряду преступлений против личности: ст. ст. 111, 112, 115, 116, 117, 119 УК.

Непосредственным объектом преступления является установленный нормативными актами порядок осуществления правосудия, прокурорского надзора, предварительного следствия и дознания или деятельность защитника, эксперта, специалиста, судебного пристава, судебного исполнителя по рассмотрению дел или материалов в суде либо исполнению судебных актов. **Дополнительным объектом** могут быть жизнь, здоровье человека, собственность лиц, осуществляющих указанную деятельность, или их близких.

Потерпевшими по ч. 1 комментируемой статьи являются: судья; присяжный, арбитражный заседатель и их близкие. По ч. 2: прокурор, следователь; лицо, производящее дознание; защитник;

эксперт; специалист; судебный пристав; судебный исполнитель, а равно их близкие. Технические работники суда и органов предварительного расследования - секретарь судебного заседания, помощник судьи, помощник следователя, работники канцелярии и т.п. - не могут рассматриваться в качестве потерпевших по этому составу преступления.

2. **Объективная сторона** состава преступления в ч. ч. 1 и 2 рассматриваемой статьи заключается в угрозах различного содержания: а) убийством; б) причинения вреда здоровью; в) уничтожения или повреждения имущества потерпевшего. Под угрозой понимаются высказывания, сделанные потерпевшему лично или через посредника в любой форме: устной, письменной, по электронной почте, по факсу, по телефону, через SMS, с использованием аудио- или видеозаписей и т.д. В законе дан исчерпывающий перечень видов угроз. Угроза огласить позорящие сведения (шантаж), уничтожить имущество суда или прокуратуры и т.п. не охватывается диспозицией нормы.

3. Состав преступления - формальный. Преступление окончено с момента высказывания угроз, которые воспринимаются потерпевшим как реальные и действительные.

4. **Субъект преступления** - вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

5. **Субъективная сторона** состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Обязательным признаком этого состава преступления является мотив: совершение деяния в связи с рассмотрением дел или материалов в суде (ч. 1) или в связи с производством предварительного расследования, рассмотрением дел или материалов в суде либо исполнением приговора, решения суда или иного судебного акта (ч. 2).

6. Насилие, не опасное для жизни или здоровья, как квалифицирующий признак (ч. 3 ст. 296 УК РФ) включает в себя связывание, нанесение ударов, побои, истязание, причинение физической боли, ограничение свободы и т.п. Насилие, опасное для жизни или здоровья, как особо квалифицирующий признак (ч. 4 ст. 296 УК РФ) означает совершение действий, направленных на причинение вреда здоровью. При этом вред здоровью фактически может быть не причинен, хотя насилие носило опасный характер для жизни или здоровья потерпевшего в момент его применения (сбрасывание с автомобиля на большой скорости, удержание потерпевшего длительное время в воде с ограничением доступа воздуха, нанесение ударов в жизненно важные органы и др.) либо такие последствия не наступили по не зависящим от виновного обстоятельствам (например, если потерпевший уклонялся от ударов, скрылся от виновного, осуществил защиту своей личности в состоянии необходимой обороны и т.п.). В случае реального причинения вреда здоровью потерпевшего такой вред может обладать любой степенью тяжести: легкий, средней тяжести, тяжкий. Причинение тяжкого вреда здоровью лица при обстоятельствах, предусмотренных ч. ч. 3 и 4 ст. 111 УК, не охватывается ст. 296 УК в силу несоответствия максимальных пределов наказания в санкциях этих норм. В таких случаях действия виновного квалифицируются по совокупности ч. 4 ст. 296 и ч. ч. 3 или 4 ст. 111 УК РФ.

7. Состав преступления - формальный. Преступление окончено с момента совершения рассмотренных действий.

Статья 297. Неуважение к суду

Комментарий к статье 297

1. **Непосредственным объектом** преступления является установленный нормативными актами порядок судебного разбирательства. **Дополнительный объект** преступления - это честь, достоинство и деловая репутация участников судебного разбирательства. Потерпевшими являются указанные в законе лица (участники судебного разбирательства (ч. 1), а также судья, присяжный заседатель, иное лицо, участвующее в отправлении правосудия (арбитражный заседатель, прокурор - ч. 2)). К участникам судебного разбирательства (ч. 1 ст. 297 УК) относятся все лица, участвующие в судебном процессе, за исключением лиц, названных в ч. 2 рассматриваемой статьи. Этими участниками судебного разбирательства могут быть: прокурор, судебный пристав, свидетель, эксперт, понятой, специалист, переводчик, защитник, потерпевший, подсудимый,

секретарь судебного заседания, гражданский истец, гражданский ответчик, заинтересованные лица и т.д. Участниками судебного разбирательства по гражданским делам являются лица, участвующие в деле (ст. 34 ГПК). К участникам арбитражного судебного разбирательства относятся лица, участвующие в деле (ст. 40 АПК), а также их представители и содействующие осуществлению правосудия лица - эксперт, свидетель, переводчик, помощник судьи и секретарь судебного заседания (ст. 54 АПК).

2. **Объективная сторона** состава преступления (ч. ч. 1 и 2) состоит в действиях, выражающих неуважение к суду путем оскорбления участника судебного разбирательства, судьи, присяжного или арбитражного заседателя, прокурора. Оскорбление - это выраженная в непристойной, в неприличной форме отрицательная оценка личных качеств какого-либо участника судебного разбирательства, высказанная во время судебного заседания или в помещении суда, направленная на унижение его чести, достоинства и деловой репутации. Оскорбление может выразиться, например, в унижительном заявлении о непрофессионализме защитника, пристрастности судьи, грубости прокурора, нецензурной брани в адрес участников судебного заседания либо в циничном высказывании в присутствии потерпевших, направленных на особенности их личности, и т.п.

3. Действия совершаются путем устных или письменных заявлений, конклюдентных действий в зале судебного заседания и считаются оконченными с момента их совершения независимо от наступления последствий. Состав преступления по конструкции - формальный.

4. Оскорбление перечисленных лиц вне зала судебного заседания или после разрешения дела, хотя и в связи с рассмотрением этого дела, материалов в суде, не образует состава преступления. Поэтому обязательным признаком объективной стороны этого состава преступления является место совершения преступления - зал судебного заседания или иное помещение суда.

5. **Субъектом** состава преступления является вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

6. **Субъективная сторона** состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла.

Статья 298. Утратила силу. - Федеральный закон от 07.12.2011 N 420-ФЗ.

Статья 298.1. Клевета в отношении судьи, присяжного заседателя, прокурора, следователя, лица, производящего дознание, судебного пристава

Комментарий к [статье 298.1](#)

1. Данная правовая норма является специальной по отношению к норме, содержащейся в [ст. 128.1 УК РФ](#). **Непосредственным объектом** преступления является установленный нормативными актами порядок осуществления правосудия, предварительного следствия, дознания, исполнения приговора, решения или иного судебного акта. **Дополнительный объект** - честь и достоинство лица, осуществляющего правосудие, предварительное следствие, дознание, прокурорский надзор, исполнение судебных актов. Потерпевшими являются судьи, присяжные и арбитражные заседатели, прокурор (ч. 1) либо следователь, лицо, производящее дознание, прокурор, судебный пристав (ч. 2).

2. **Объективная сторона** состава преступления заключается в клевете в отношении указанного в диспозиции нормы потерпевшего, т.е. в распространении заведомо ложных сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию названных выше лиц.

Клевета может быть совершена непосредственно в процессе судебного разбирательства, производства следственных действий, совершения иных процессуальных действий, связанных с рассмотрением дела в суде, осуществлением уголовного преследования или исполнением актов суда, а также может осуществляться и вне указанных действий (например, в интервью

корреспонденту после окончания очередного судебного слушания и т.п.).

3. Состав преступления - формальный. Преступление окончено с момента распространения заведомо ложных сведений, т.е. с момента ознакомления с ними хотя бы одного лица.

4. **Субъект преступления** - вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

5. **Субъективная сторона** состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Обязательным признаком, характеризующим интеллектуальный элемент умысла, является то, что не соответствующие действительности сведения распространяются в связи с рассмотрением дела или материалов в суде (ч. 1) или в связи с производством предварительного расследования либо исполнением приговора, решения суда или иного судебного акта (ч. 2). При отсутствии этого признака деяние квалифицируется по ст. 128.1 УК РФ.

6. Квалифицированный состав (ч. 3 ст. 298 УК) - клевета, соединенная с обвинением лица в совершении тяжкого или особого тяжкого преступления (см. комментарий к ст. 15 УК).

Статья 299. Привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности

Комментарий к статье 299

1. Привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности является специальным видом превышения должностных полномочий.

Непосредственным объектом преступления является установленный нормативными актами (УПК РФ) порядок привлечения к уголовной ответственности. **Дополнительный непосредственный объект** - честь, достоинство и иные интересы лица, привлеченного к уголовной ответственности.

2. **Объективная сторона** состава преступления заключается в совершении ряда процессуальных действий, направленных на привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности. Фактически действия виновного могут выражаться в совершении различных действий, направленных на собирание заведомо ложных доказательств, необходимых для обвинения лица в совершении преступления. Юридически привлечение к уголовной ответственности состоит из трех уголовно-процессуальных действий: 1) вынесение постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого; 2) предъявление обвинения лицу; 3) разъяснение прав и обязанностей обвиняемого.

3. Состав преступления по конструкции - формальный. Преступление окончено с момента совершения указанных выше процессуальных действий. Если было вынесено только постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого, то состав преступления не будет считаться оконченным, так как без предъявления этого обвинения привлечения еще не произошло.

Порядок привлечения в качестве обвиняемого и предъявления обвинения устанавливается в ст. ст. 171 - 175 УПК РФ. При наличии достаточных доказательств, дающих основания для обвинения лица в совершении преступления, следователь выносит постановление о привлечении данного лица в качестве обвиняемого. По общему правилу после этого в течение трех суток следователь должен предъявить обвинение лицу в присутствии его защитника. В случае неявки обвиняемого или его защитника в назначенный следователем срок, а также в случае, когда место нахождения обвиняемого не установлено, обвинение предъявляется в день фактической явки обвиняемого или в день его привода при условии обеспечения следователем участия защитника. Таким образом, вынесение постановления и предъявление обвинения должно быть основано на наличии достаточных доказательств вины лица. После предъявления обвинения согласно ст. 173 УПК РФ обвиняемый должен быть немедленно допрошен.

4. **Субъект преступления** специальный. Им может быть вменяемый, достигший 16-летнего возраста прокурор, следователь или дознаватель.

5. **Субъективная сторона** состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Субъект преступления заведомо знает о невинности привлеченного к уголовной ответственности. Заведомость означает точное знание субъектом того, что лицо, привлекаемое к уголовной ответственности, невинно. Это предполагает наличие достоверных сведений о том, что инкриминируемое деяние совершено другим лицом; или что события преступления, за совершение которого привлекается лицо к уголовной ответственности, не было; или в деянии привлеченного к уголовной ответственности отсутствует состав преступления, в котором он обвиняется, и др. При сомнении следователя в виновности привлекаемого к уголовной ответственности лица заведомость отсутствует. В таких случаях при наличии на то достаточных оснований (например, причинение крупного ущерба) действия следователя, дознавателя, прокурора можно квалифицировать как халатность (ст. 293 УК).

6. В ч. 2 ст. 299 УК ответственность усилена за привлечение заведомо невинного к уголовной ответственности, соединенное с обвинением лица в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления (см. комментарий к ст. 15 УК).

Статья 300. Незаконное освобождение от уголовной ответственности

Комментарий к статье 300

1. **Непосредственным объектом** преступления является установленный нормативными актами порядок освобождения от уголовной ответственности подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления. Под подозреваемым понимается лицо, в отношении которого возбуждено уголовное дело по основаниям и в порядке, предусмотренными УПК РФ, или задержанное по подозрению в совершении преступления, или к которому применена мера пресечения до предъявления обвинения (ст. 46 УПК РФ). Обвиняемым признается лицо, в отношении которого в предусмотренном законом порядке вынесены постановление о привлечении в качестве обвиняемого либо обвинительный акт (ст. 47 УПК РФ).

2. **Объективная сторона** состава преступления характеризуется совершением процессуальных действий, составляющих незаконное освобождение подозреваемого или обвиняемого от уголовной ответственности. В соответствии с УПК РФ виновный должен вынести постановление о прекращении уголовного преследования или постановление о прекращении уголовного дела. Незаконность освобождения означает отсутствие уголовно-правовых или уголовно-процессуальных оснований освобождения лица от уголовной ответственности. УК РФ предусматривает основания для пяти общих (ст. ст. 75, 76, 78, 84, 90) и 21 специального вида освобождения от уголовной ответственности (предусмотренных в примечаниях к статьям **Особенной части** УК РФ). Уголовно-процессуальный кодекс РФ устанавливает основания к прекращению уголовного дела (ст. ст. 24, 25 УПК) и прекращению уголовного преследования (ст. ст. 27, 28 УПК).

Не относится к рассматриваемому составу преступления незаконное вынесение следователем или дознавателем постановления об отказе в возбуждении уголовного дела по факту совершенного деяния, так как на стадии возбуждения уголовного дела по такому основанию еще нет ни подозреваемого, ни обвиняемого. Такое вынесение постановления об отказе в возбуждении уголовного дела, в зависимости от конкретных обстоятельств, является либо злоупотреблением, либо превышением должностных полномочий (ст. ст. 285, 286 УК).

3. Если виновный совершает фальсификацию доказательств невинности освобожденного, то его действия квалифицируются по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 300 и ч. ч. 2 или 3 ст. 303 УК.

4. Состав преступления - формальный. Преступление окончено с момента совершения любого из указанных процессуальных действий.

5. **Субъект преступления** - специальный: прокурор, следователь или лицо, производящее дознание.

6. **Субъективная сторона** состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный осознает, что незаконно прекращает уголовное дело или уголовное преследование в отношении конкретного подозреваемого или обвиняемого, и желает этого. Мотивы могут быть различными (корысть, сострадание и др.), но для квалификации они значения не имеют.

Статья 301. Незаконное задержание, заключение под стражу или содержание под стражей

Комментарий к [статье 301](#)

1. В указанной [статье](#) предусмотрена ответственность за совершение трех самостоятельных противозаконных деяний: задержания, заключения под стражу и содержания под стражей.

2. Согласно [ст. 10](#) УПК РФ никто не может быть задержан по подозрению в совершении преступления или заключен под стражу при отсутствии на то законных оснований. До судебного решения лицо не может быть подвергнуто задержанию на срок более 48 часов. Суд, прокурор, следователь, орган дознания и дознаватель обязаны немедленно освободить всякого незаконно задержанного, или лишеного свободы, или незаконно помещенного в медицинский или психиатрический стационар, или содержащегося под стражей свыше срока, предусмотренного нормами УПК РФ.

3. **Непосредственным объектом** этого преступления является установленный нормативными актами порядок задержания, заключения под стражу или содержания под стражей граждан. **Дополнительный объект** - свобода личности.

4. **Объективная сторона** состава незаконного задержания ([ч. 1 ст. 301](#) УК) выражается в кратковременном лишении свободы лица, подозреваемого в совершении преступления. Согласно [ст. 94](#) УПК РФ подозреваемый не может быть подвергнут задержанию на срок более 48 часов, а в случае вынесения судьей постановления об отложении принятия решения по ходатайству прокурора, следователя или дознавателя об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу для представления указанными лицами дополнительных доказательств обоснованности задержания оно может быть продлено на срок не более 72 часов ([ч. 6 ст. 108](#) УПК).

Основания и порядок задержания подозреваемого лица определяются в [ст. ст. 91, 92](#) УПК, а также Федеральным [законом](#) от 15 июля 1995 г. N 103-ФЗ "О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступления" <1> (в ред. от 03.12.2011).

<1> Федеральный [закон](#) от 15 июля 1995 г. N 103-ФЗ "О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений" (с последующими изменениями и дополнениями) // СЗ РФ. 1995. N 29. Ст. 2759; и др.

5. Незаконным является задержание, которое совершено: а) при отсутствии оснований для его применения; б) с нарушением процессуального порядка задержания (например, без составления протокола задержания) или в) с нарушением сроков задержания. Преступление окончено: в первом случае - с момента оформления протокола задержания лица; без оформления протокола - с момента фактического задержания. Момент фактического задержания - это момент производимого в порядке, установленном УПК РФ, фактического лишения свободы передвижения лица, подозреваемого в совершении преступления. В третьем случае преступление окончено с момента истечения процессуальных сроков задержания.

6. [Часть 2 ст. 301](#) УК предусматривает ответственность за заведомо незаконное заключение под стражу или содержание под стражей.

Согласно [ч. 1 ст. 108](#) УПК заключение под стражу применяется в качестве меры пресечения по делам о преступлениях, за которые законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше двух лет. В исключительных случаях по делам о преступлениях, за которые

законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок до двух лет, указанная мера пресечения может быть применена к подозреваемому или обвиняемому при наличии одного из следующих обстоятельств: 1) подозреваемый или обвиняемый не имеет постоянного места жительства на территории Российской Федерации; 2) его личность не установлена; 3) им нарушена ранее избранная мера пресечения; 4) он скрылся от органов предварительного расследования или от суда.

К несовершеннолетнему подозреваемому или обвиняемому заключение под стражу в качестве меры пресечения может быть применено в случае, если он подозревается или обвиняется в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления. В исключительных случаях эта мера пресечения может быть избрана в отношении несовершеннолетнего, подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления средней тяжести (ч. 2 ст. 108 УПК РФ).

При необходимости избрания в качестве меры пресечения заключения под стражу прокурор, а также следователь и дознаватель с согласия прокурора возбуждают перед судом соответствующее ходатайство. В постановлении о возбуждении ходатайства излагаются мотивы и основания, в силу которых возникла необходимость в заключении подозреваемого или обвиняемого под стражу и невозможно избрание иной меры пресечения. К постановлению прилагаются материалы, подтверждающие обоснованность ходатайства. Заключение под стражу может осуществляться только по постановлению судьи (ст. 108 УПК РФ). Незаконность заключения под стражу состоит в применении этой меры пресечения при отсутствии к тому законных оснований или с нарушением порядка заключения под стражу.

Незаконность содержания под стражей выражается как в действиях, так и в бездействии, состоящих в нарушении процессуальных сроков, установленных ст. 109 УПК РФ, а также когда такое содержание осуществляется при отсутствии законных оснований. Максимальный срок содержания под стражей составляет 18 месяцев (по ходатайству следователя, внесенному с согласия Генерального прокурора Российской Федерации или его заместителя). Дальнейшее продление срока содержания не допускается.

7. Состав преступления - формальный. Преступление окончено с момента незаконного задержания, заключения под стражу или оставления под стражей вопреки постановлению судьи об отмене этой меры пресечения.

8. **Субъект преступления** - специальный: прокурор, следователь, лицо, производящее дознание, а также судья. Если судья был введен в заблуждение следователем или прокурором относительно содержания оснований для заключения под стражу (например, при фальсификации доказательств), то к ответственности он не привлекается. Если судья имел договоренность со следователем, прокурором, дознавателем о заведомо незаконном заключении под стражу, то действия указанных лиц квалифицируются по ч. 2 ст. 301 УК, а наказание назначается с учетом отягчающего обстоятельства - совершение преступления в составе группы лиц по предварительному сговору (п. "в" ч. 1 ст. 63 УК). Субъектом незаконного содержания может быть и начальник места содержания под стражей.

9. **Субъективная сторона** состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Необходимым субъективным признаком является заведомость. Виновный должен осознавать, что осуществляет задержание, заключение под стражу или содержание под стражей незаконно, и желать совершить такие деяния. На обязательное установление признака "заведомости" неоднократно указывал Верховный Суд РФ <1>.

<1> См., например: Бюллетень Верховного Суда РФ. 2004. N 1. С. 11, 12; 2004. N 9. С. 17, 18.

10. Квалифицированный состав преступления (ч. 3 ст. 301 УК) - незаконное задержание, заключение под стражу или содержание под стражей, повлекшие тяжкие последствия. Это понятие является оценочным. С учетом обстоятельств конкретного дела к ним можно отнести самоубийство потерпевшего, смерть или вред здоровью от тяжелой болезни, полученной при

содержании под стражей, совершения в отношении потерпевшего насильственных действий сексуального характера и др. В этом случае состав преступления - материальный.

Статья 302. Принуждение к даче показаний

Комментарий к [статье 302](#)

1. Согласно [ч. 2 ст. 9 УПК РФ](#) никто из участников уголовного судопроизводства не может подвергаться насилию, пыткам, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению.

2. **Непосредственный объект** преступления - установленный нормами [УПК РФ](#) порядок получения показаний от участников уголовно-процессуальной деятельности. **Дополнительный объект** - здоровье человека, честь и достоинство личности. Потерпевшими от этого преступления являются подозреваемый, обвиняемый, свидетель, потерпевший, эксперт, специалист.

3. **Объективная сторона** состава преступления характеризуется двумя обязательными признаками: общественно опасным деянием и способами совершения преступления.

Деяние (в форме активных действий) заключается в принуждении подозреваемого, обвиняемого, свидетеля, потерпевшего к даче показаний или эксперта, специалиста к даче заключения или показаний. Принуждение означает применение неправомерных действий, носящих насильственный характер (психическое насилие), которые вынуждают лицо давать как ложные, так и правдивые показания, чем нарушаются права и свободы человека и гражданина в уголовном судопроизводстве ([ст. 11 УПК РФ](#)).

Способами принуждения являются: угрозы, шантаж или иные незаконные действия. Угрозы могут быть связаны с высказыванием намерений применить физическое насилие (причинить вред здоровью лица, применить побои, связывание и др.), изменить меру пресечения на более строгую, применить к лицу иные незаконные меры воздействия (склонить сокамерников допрашиваемого к применению насильственных действий сексуального характера) и т.п. Угрозы могут быть высказаны в адрес не только конкретного допрашиваемого лица, но и его близких. При этом такие угрозы должны быть реальными и действительными.

Другим способом совершения преступления является шантаж как разновидность угроз, состоящих в высказывании намерения разгласить позорящие лицо сведения. Эти сведения должны иметь такое содержание, которое потерпевший желает сохранить в тайне. Они могут быть правдивыми или ложными. К иным незаконным действиям относится, например, использование алкоголя, наркотических средств, фальсифицированных доказательств или документов, незаконное лишение свиданий, использование других незаконных методов и приемов ведения допроса (применение гипноза или полиграфа без согласия потерпевшего) и т.д. Состав преступления по конструкции - формальный. Преступление окончено с момента принуждения.

4. В случае если указанные действия осуществлялись до возбуждения уголовного дела (например, отобрание объяснения у задержанного лица при сборе первичного материала), то действия виновного следует квалифицировать как превышение должностных полномочий ([ст. 286 УК РФ](#)).

5. **Субъект преступления** может быть специальным: следователь или лицо, осуществляющее дознание, либо общим: вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста, осуществляющее принуждение с ведома или молчаливого согласия следователя либо дознавателя. Это могут быть, например, сотрудники оперативных служб; сотрудники, осуществляющие доставку подозреваемого (обвиняемого) из мест заключения под стражу; внештатные сотрудники; общественные помощники следователя; лица, проходящие стажировку в органах прокуратуры, следствия, дознания, и др.

6. **Субъективная сторона** состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный осознает, что принуждает определенное лицо к даче показаний или даче

заклучения незаконными способами, и желает этого.

7. Квалифицирующими признаками (ч. 2 ст. 302 УК) являются применение насилия, издевательств или пытки к допрашиваемому или лицу, дающему заключение. Насилие включает в себя нанесение побоев, причинение физической боли, легкого вреда здоровью или вреда здоровью средней тяжести. Причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего требует дополнительной квалификации по ст. 111 УК. Издевательство - это унижительный вид обращения с допрашиваемым, глумление над ним в виде действий циничного и неприличного характера, оскорбляющих человеческое достоинство (многочасовые допросы, лишение пищи, воды, световые или шумовые воздействия и т.п.). Понятие пытки дано в [примечании к ст. 117 УК РФ](#). Под пыткой понимается причинение физических или нравственных страданий в целях понуждения к даче показаний или иным действиям, противоречащим воле человека, а также в целях наказания либо в иных целях.

Статья 303. Фальсификация доказательств и результатов оперативно-разыскной деятельности

Комментарий к [статье 303](#)

1. **Непосредственным объектом** преступления в ч. 1 рассматриваемой статьи является установленный нормами ГПК РФ и АПК РФ порядок осуществления гражданского производства. В ч. 2 ст. 303 УК непосредственным объектом является установленный нормами УПК РФ порядок осуществления уголовно-процессуального производства. **Дополнительным непосредственным объектом** преступления могут быть права и законные интересы физических или юридических лиц.

2. Предмет преступления в ч. 1 - доказательства (письменные и вещественные) по гражданскому делу. К письменным доказательствам относятся акты, договоры, справки, деловая корреспонденция, иные документы и материалы, выполненные в форме цифровой, графической записи, в том числе полученные посредством факсимильной, электронной или другой связи либо иным позволяющим установить достоверность документа способом; приговоры и решения суда, иные судебные постановления, протоколы совершения процессуальных действий, протоколы судебных заседаний, приложения к протоколам совершения процессуальных действий (схемы, карты, планы, чертежи) в подлиннике или в форме надлежащим образом заверенной копии (ст. 71 ГПК РФ, ст. 75 АПК РФ). Вещественными доказательствами являются предметы, которые по своему внешнему виду, свойствам, месту нахождения или по иным признакам могут служить средством установления обстоятельств, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела (ст. 73 ГПК РФ, ст. 76 АПК РФ).

Предметом преступления в ч. ч. 2 и 3 являются доказательства по уголовному делу - любые сведения, на основе которых суд, прокурор, следователь, дознаватель устанавливают наличие или отсутствие обстоятельств, подлежащих доказыванию при производстве по уголовному делу, а также иных обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела. В соответствии с [главой 10 УПК РФ](#) в качестве таковых допускаются: 1) показания подозреваемого, обвиняемого (сведения, сообщенные ими на допросе, проведенном в ходе досудебного производства по уголовному делу или в суде); 2) показания потерпевшего, свидетеля; 3) заключение и показания эксперта (представленные в письменном виде содержание исследования и выводы по вопросам, поставленным перед экспертом); 4) заключение и показания специалиста (сведения, сообщенные им на допросе об обстоятельствах, требующих специальных познаний, а также разъяснения своего мнения); 5) вещественные доказательства (предметы, которые служили орудиями преступления или сохранили на себе следы преступления либо на которые были направлены преступные действия; имущество, деньги и иные ценности, полученные в результате преступных действий либо нажитые преступным путем; иные предметы и документы, которые могут служить средствами для обнаружения преступления и установления обстоятельств уголовного дела); 6) протоколы следственных и судебных действий; 7) иные документы (документы, содержащие сведения, зафиксированные как в письменном, так и в ином видах, т.е. материалы фото- и киносъемки, аудио- и видеозаписи и иные носители информации).

По ч. 4 предметом преступления являются результаты оперативно-розыскной деятельности.

3. **Объективная сторона** состава преступления в ч. 1 ст. 303 УК характеризуется совершением общественно опасных действий, составляющих фальсификацию доказательств по гражданскому делу и предъявление их суду. Фальсификация выражается в искажении фактических данных, выступающих в качестве вещественных или письменных доказательств: уничтожение этого доказательства, внесение в документ заведомо ложных сведений, составление полностью поддельного доказательства и т.п.

Состав этого преступления - формальный. Преступление окончено с момента представления сфальсифицированного доказательства в органы правосудия.

4. В ч. 2 ст. 303 УК объективная сторона состава преступления выражается в действиях, составляющих фальсификацию доказательств по уголовному делу различными способами. Это может совершаться, например, путем составления протокола допроса, который не проводился; в уничтожении вещественного доказательства; в подделке заключения эксперта и т.п. Состав преступления - формальный. Преступление окончено с момента фальсификации доказательства следователем, прокурором или лицом, производящим дознание. При совершении преступления защитником деяние окончено с момента предъявления сфальсифицированного доказательства органам предварительного следствия, дознания, прокуратуры или суду. Для квалификации не имеет значения, было ли доказательство признано допустимым, повлияло на исход дела или нет.

В ч. 3 объективная сторона выражается в действиях, составляющих фальсификацию доказательств по уголовному делу о тяжком или об особо тяжком преступлении (см. [комментарий к ст. 15 УК](#)) или фальсификацию доказательств, повлекшую тяжкие последствия (в этом случае состав преступления является материальным). В последнем случае речь может идти о действиях как по уголовному, так и по гражданскому делу. Это оценочный признак, под которым следует понимать, например, осуждение лица к пожизненному лишению свободы; оправдание виновного в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления; самоубийство или покушение на него незаконно осужденного; банкротство предпринимателя или юридического лица и т.п.

В ч. 4 объективная сторона выражается в действиях по фальсификации результатов оперативно-розыскной деятельности (рапортов, заявлений, объяснений, протоколов, в том числе и с точки зрения соблюдения норм Федерального [закона "Об оперативно-розыскной деятельности"](#)).

5. Субъект преступления в ч. 1 ст. 303 УК РФ специальный - вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста, участвующее в гражданском деле, либо его представитель (ст. 34 ГПК РФ, ст. 40 АПК РФ, ст. ст. 49 - 52 ГПК РФ и ст. ст. 59 - 61 АПК РФ).

Субъект преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 303 УК, тоже специальный. Это лицо, производящее дознание, следователь, прокурор или защитник.

Субъект преступления по ч. 3 [комментируемой статьи](#) специальный - лицо, участвующее в деле, или его представитель по гражданскому делу, лицо, производящее дознание, следователь, прокурор или защитник.

Субъект по ч. 4 специальный - лицо, уполномоченное на проведение оперативно-розыскных мероприятий.

6. **Субъективная сторона по всем видам составов** преступлений характеризуется виной в форме прямого умысла. По ч. ч. 1, 2, 3 [данной статьи](#) мотивы и цели преступления могут быть различными и на квалификацию не влияют, но могут учитываться судом при назначении наказания. По ч. 4 четко обозначены цели совершения преступления: в целях уголовного преследования лица, заведомо не причастного к совершению преступления, либо в целях причинения вреда чести, достоинству и деловой репутации.

Статья 304. Провокация взятки либо коммерческого подкупа

Комментарий к [статье 304](#)

1. Данная норма является специальной по отношению к фальсификации доказательств. **Непосредственный объект преступления** - установленный нормативными актами порядок получения органами прокуратуры, предварительного следствия и дознания доказательств по делу. **Дополнительный непосредственный объект** - свобода, честь и достоинство должностных лиц или лиц, выполняющих управленческие функции в коммерческих и некоммерческих организациях.

Предмет преступления - деньги, ценные бумаги, иное имущество или выгоды (услуги) имущественного характера. Потерпевшим является должностное лицо и лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации. Понятия таких лиц раскрываются в [примечаниях к ст. ст. 285 и 201 УК](#).

2. **Объективная сторона** состава преступления выражается в совершении действий в виде попытки передачи денег или иных материальных ценностей либо попытки оказания услуг имущественного характера должностному лицу или лицу, выполняющему управленческие функции в коммерческой или иной организации, без их согласия ([п. 25 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г. "О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе"](#) // ВС РФ. 2000. N 4. С. 8, 9).

Понятия взятки и коммерческого подкупа законодатель закрепил, соответственно, в [ст. ст. 290 и 204 УК](#). Отсутствие согласия должностного лица и лица, выполняющего управленческие функции в коммерческой или иной организации, означает, что эти лица ни в какой форме не заявили о готовности получить взятку или предмет коммерческого подкупа и не давали на это своего согласия. Отсутствие такого согласия может проявляться прежде всего в том, что должностное лицо или лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной (некоммерческой) организации, отказывается принять вознаграждение либо сообщает о попытке вознаграждения соответствующим службам и т.д.

При провокации взятки или коммерческого подкупа создается видимость принятия соответствующим лицом предмета взятки или коммерческого подкупа.

3. Состав преступления по конструкции объективной стороны - формальный. Преступление окончено с момента попытки передачи предмета взятки или коммерческого подкупа (вручение подарка, подкладывание денег в сумку и т.п.).

4. **Субъектом преступления** является физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

5. **Субъективная сторона** состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Обязательным признаком является **цель** искусственного создания доказательств совершения преступления или шантажа.

Статья 305. Вынесение заведомо неправосудных приговора, решения или иного судебного акта

Комментарий к [статье 305](#)

1. **Непосредственным объектом** преступления является установленный процессуальными актами порядок вынесения приговоров, решений и иных судебных актов. **Дополнительный непосредственный объект** - права и законные интересы граждан или юридических лиц. **Предметом преступления** являются неправосудные приговор, решение или иной судебный акт.

Приговор - это решение о виновности или невиновности подсудимого и назначении ему наказания либо об освобождении его от наказания, вынесенное судом первой или апелляционной инстанции. Решение - это судебный акт по гражданскому делу. К иным судебным актам следует отнести определения, постановления, вердикты. Определение - любое решение, за исключением

приговора, вынесенное судом первой инстанции коллегиально при производстве по уголовному делу. Определениями являются все решения, принятые судом второй инстанции, за исключением суда апелляционной или надзорной инстанции, при пересмотре соответствующего судебного решения. Постановление - это акт президиума суда при пересмотре приговоров, определений и постановлений, вступивших в законную силу, а также акт, принятый судьей единолично, за исключением приговора или решения по гражданскому делу. Вердикт - это решение, вынесенное коллегией присяжных заседателей по поставленным перед ней вопросам, включая главный вопрос - о виновности или невиновности подсудимого.

Неправосудность судебного акта является обязательным признаком предмета данного преступления, который означает, что такие акты вынесены с существенным нарушением норм материального или процессуального законодательства и при явном расхождении выводов суда и фактических обстоятельств дела. Неправосудность судебного акта может проявиться, например, в осуждении невиновного лица, оправдании виновного, в рассмотрении дела при незаконном составе суда, в неправильной умышленной квалификации преступления, в необоснованном отказе в рассмотрении иска или в необоснованном его удовлетворении, в незаконном взыскании с граждан недоимки по налогам и др.

2. **Объективная сторона** состава преступления выражается в совершении виновным действий в виде вынесения заведомо неправосудного приговора, решения или иного судебного акта, т.е. в принятии судом акта, неверного с точки зрения закона относительно рассматриваемого вопроса.

3. Состав преступления по конструкции - формальный. Преступление окончено с момента подписания всеми судьями неправосудного акта. Для признания преступления окончанным не имеет значения последующее оглашение судебного акта.

4. **Субъект преступления** - специальный. Ими являются: судьи любых судов и звеньев (кроме Конституционного Суда РФ, конституционных (уставных) судов субъектов РФ). К субъектам следует отнести судью, присяжного и арбитражного заседателей. В случае вынесения неправосудного акта составом суда из нескольких членов по предварительному сговору их действия квалифицируются по [ч. 1 рассматриваемой статьи](#), но наказание назначается с учетом [п. "в" ч. 1 ст. 63 УК РФ](#) - совершение преступления в составе группы лиц по предварительному сговору или организованной группы.

5. **Субъективная сторона** состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. О прямом умысле свидетельствует указание на заведомую неправосудность судебного акта. Мотивы преступления могут быть различными и на квалификацию влияния не оказывают. Профессиональные ошибки, вызванные недостаточной компетентностью членов суда, небрежностью и т.д., не являются основанием для привлечения к уголовной ответственности по [ст. 305 УК](#).

6. [Частью 2 ст. 305 УК](#) предусмотрены два квалифицирующих признака: 1) вынесение незаконного приговора к лишению свободы, под которым следует понимать лишение свободы на определенный срок или пожизненное лишение свободы; либо 2) наступление тяжких последствий, к которым можно отнести самоубийство осужденного, причинение крупного имущественного ущерба, оправдание опасного преступника, реальное отбытие незаконно осужденным длительного срока и др. В этом случае состав преступления - формально-материальный.

Статья 306. Заведомо ложный донос

Комментарий к [статье 306](#)

1. Заведомо ложный донос о совершении преступления представляет общественную опасность в связи с тем, что из-за этого могут быть привлечены к уголовной ответственности невиновные лица. Кроме того, предварительная проверка и тем более возможное расследование уголовного дела, возбужденного в связи с заведомо ложным доносом, отвлекает внимание, силы и время органов дознания и следствия на бесполезную работу, в связи с чем ослабляется борьба с

фактически совершенными преступлениями.

2. **Непосредственным объектом** преступления является нормальная деятельность органов прокуратуры, предварительного следствия и дознания по осуществлению уголовного преследования, а также деятельность суда по осуществлению правосудия. **Дополнительным непосредственным объектом** преступления являются честь, достоинство, права и законные интересы личности.

3. **Объективная сторона** состава преступления состоит в действиях. Это заведомо ложный донос о совершении преступления, под которым следует понимать заведомо недостоверное сообщение о совершении преступления, сделанное в любой форме: как анонимно, так и от собственного имени. Сообщение может быть сделано в правоохранительные органы, а также в государственные органы или органы местного самоуправления, обязанные передать поступившее к ним сообщение о преступлении органам, осуществляющим раскрытие и расследование преступлений.

Данный состав преступления будет иметь место в случае сообщения сведений только о совершенном или готовящемся преступлении. Если передается информация об аморальном поступке или правонарушении, то такой донос не будет преступным.

Заведомо ложное сообщение может содержать любые сведения, которые правоохранительные органы будут рассматривать как повод к возбуждению уголовного дела: о событии преступления, доказательствах преступления, совершении преступления конкретным субъектом и т.п. Состав преступления - формальный. Преступление окончено с момента поступления доноса в соответствующий правоохранительный орган, наделенный правом возбуждения уголовного дела.

Если виновный, совершивший заведомо ложный донос, в дальнейшем в качестве свидетеля или потерпевшего дает заведомо ложные показания в рамках расследования возбужденного по этому доносу уголовного дела, подтверждая факты, заявленные им в доносе, то его действия не образуют совокупности преступлений с заведомо ложными показаниями (ст. 307 УК), так как являются логическим продолжением совершенного ранее заведомо ложного доноса. Эти действия охватываются составом преступления, предусмотренного в ст. 306 УК.

4. **Субъект преступления** - вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

5. **Субъективная сторона** состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный осознает, что сообщает в правоохранительные органы заведомо для него ложную информацию о совершенном преступлении и желает сообщить такие сведения. Цель как признак состава преступления не указана в статье о заведомо ложном доносе. Однако из смысла рассматриваемой статьи следует, что целью заведомо ложного доноса является привлечение к уголовной ответственности. Мотивами заведомо ложного доноса могут быть месть, карьеризм, корыстные побуждения и др. Они, как и цель, в законе не предусмотрены.

6. Рассматриваемый состав преступления следует отграничивать от клеветы по адресату, которому передаются сведения о совершении преступления, а также по целям. При доносе виновный намеревается ввести в заблуждение правоохранительные органы о виновности невиновного лица, имея цель последующего привлечения лица к уголовной ответственности; при клевете целью виновного является опорочить честь, достоинство и репутацию потерпевшего, но не привлечь его к уголовной ответственности.

7. **Часть 2 ст. 306 УК** предусматривает повышенную ответственность за заведомо ложный донос, соединенный с обвинением лица в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления (см. [комментарий к ст. 15 УК РФ](#)).

8. В **ч. 3 ст. 306 УК** ответственность усилена за совершение доноса, соединенного с искусственным созданием доказательств обвинения, которое состоит в том, что виновный фальсифицирует доказательства (составное преступление). Данный особо квалифицированный

состав заведомо ложного доноса отличается от состава фальсификации доказательств (ст. 303 УК) по субъекту преступления.

Статья 307. Заведомо ложные показания, заключение эксперта, специалиста или неправильный перевод

Комментарий к [статье 307](#)

1. **Непосредственным объектом преступления** является установленный нормами процессуального законодательства порядок дачи показаний, заключений эксперта, специалиста или предоставления перевода в процессе осуществления правосудия или уголовного преследования. **Дополнительным непосредственным объектом преступления** являются права и законные интересы физических или юридических лиц - участников судопроизводства или уголовного преследования.

2. **Объективная сторона** состава преступления выражается в совершении любого из альтернативно перечисленных действий: а) заведомо ложные показания свидетеля или потерпевшего; б) заведомо ложное заключение или показания эксперта, специалиста; в) заведомо неправильный перевод переводчика. Указанные действия совершаются в процессе судебного разбирательства или при производстве предварительного следствия или дознания.

Показаниями являются сведения об обстоятельствах, подлежащих установлению по уголовному либо гражданскому делу, влияющие на разрешение дела по существу. Ложными показаниями являются те, в которых полностью или частично искажаются факты, существенные для расследования уголовного дела или рассмотрения его в суде. Это может выражаться в изложении несуществующих фактов, которые касаются события преступления; в отрицании или искажении реальных фактов или событий. Ложные показания о несущественных обстоятельствах (например, сколько лет свидетель знает обвиняемого и т.п.) не образуют состава этого преступления. Данный состав преступления отличается от отказа давать показания (ст. 308 УК), при котором лицо отказывается вообще сообщать какие-либо сведения, тем, что виновный все же сообщает определенные сведения ложного характера. Заведомо ложные показания сообщаются свидетелем, потерпевшим, экспертом или специалистом.

Ложное заключение эксперта заключается в неправильном изложении или искажении фактов, их неверной оценке либо в неверных выводах. Например, неправильная оценка вреда здоровью (вместо тяжкого назван вред здоровью средней тяжести), неотражение в заключении того, что удары были нанесены топором или ножом, и т.п. Неправильный перевод - это намеренное искажение смысла устной или письменной речи, документов при переводе с одного языка на другой.

3. Состав преступления - формальный. На стадиях предварительного расследования (следствия или дознания) заведомо ложное показание свидетеля или потерпевшего окончено с момента подписания протокола допроса, ложное заключение - с момента предъявления его экспертом или специалистом органу расследования, ложный перевод - с момента представления органу предварительного расследования подписанного перевода документа или с момента подписания протокола допроса. Во время судебного разбирательства преступление окончено с момента дачи устных показаний, заключения, перевода.

4. **Субъект преступления** специальный - вменяемый, достигший 16-летнего возраста свидетель, потерпевший, эксперт или переводчик.

5. **Субъективная сторона** состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла, на что указывает наличие заведомости ложного характера показаний, заключения или перевода. Мотивы совершенных действий значения для квалификации не имеют.

6. Квалифицированный состав преступления (ч. 2 ст. 307 УК) содержит один квалифицирующий признак - совершение того же деяния, соединенного с обвинением лица в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления (см. [комментарий к ст. 15 УК](#)).

7. В [примечании к ст. 307 УК](#) предусмотрен особый вид освобождения от уголовной ответственности, который не относится к специальным видам деятельного раскаяния ([ч. 2 ст. 75 УК РФ](#)). Свидетель, потерпевший, эксперт, специалист, переводчик освобождаются от уголовной ответственности, если они добровольно в ходе дознания, предварительного следствия или судебного разбирательства до вынесения приговора или решения суда заявили о ложности данных ими показаний, заключения или перевода.

Статья 308. Отказ свидетеля или потерпевшего от дачи показаний

Комментарий к [статье 308](#)

1. **Непосредственным объектом** преступления является установленный нормами [УПК РФ](#) порядок дачи показаний свидетелями или потерпевшими. **Дополнительный объект** - права и законные интересы физических или юридических лиц - участников уголовно-процессуального правосудия или уголовного преследования.

2. **Объективная сторона** состава преступления характеризуется совершением деяния (действий или бездействия), которое состоит в отказе потерпевшего или свидетеля от дачи показаний. Такой отказ представляет собой категорическое нежелание сообщать имеющие значение для дела фактические данные, известные виновному, заявленное в устной или письменной форме на предварительном следствии или в суде. Отказ в форме бездействия выражается в том, что свидетель или потерпевший молчит, не отвечает на поставленные вопросы.

3. Состав преступления - формальный. Преступление считается оконченным с момента заявления об отказе давать показания или при систематическом противоправном бездействии, связанном с дачей показаний. Неявка свидетеля или потерпевшего к следователю либо в суд не может рассматриваться как отказ от дачи показаний.

4. **Субъект преступления** специальный - вменяемый, достигший 16-летнего возраста свидетель или потерпевший.

5. **Субъективная сторона** состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла.

6. [Примечание к статье](#) гласит, что не подлежит уголовной ответственности лицо за отказ от дачи показаний против себя самого, своего супруга или близких родственников. Данная норма основана на положениях [ст. 51 Конституции РФ](#). Понятие близких родственников раскрывалось при анализе [ст. 295 УК](#).

Следует отметить, что согласно [ст. 56 УПК РФ](#) не могут допрашиваться в качестве свидетеля: 1) судья, присяжный заседатель об обстоятельствах уголовного дела, которые стали им известны в связи с участием в производстве по уголовному делу; 2) защитник подозреваемого, обвиняемого - об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с участием в производстве по уголовному делу; 3) адвокат - об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с оказанием юридической помощи; 4) священнослужитель - об обстоятельствах, ставших ему известными из исповеди; 5) член Совета Федерации Федерального Собрания, депутат Государственной Думы Федерального Собрания без их согласия - об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с осуществлением ими своих полномочий. Поэтому, если такие лица откажутся давать показания по вышеперечисленным вопросам, они также не подлежат уголовной ответственности.

Статья 309. Подкуп или принуждение к даче показаний или уклонению от дачи показаний либо к неправильному переводу

Комментарий к [статье 309](#)

1. **Непосредственным объектом** преступления является установленный нормами процессуального законодательства порядок получения доказательств органами правосудия,

предварительного следствия и дознания. **Дополнительный объект** - честь, достоинство, здоровье, права и законные интересы физических и юридических лиц. Потерпевшими являются свидетель, специалист, переводчик, потерпевший по делу.

2. **Объективная сторона** состава преступления, предусмотренного в **ч. 1 рассматриваемой статьи**, характеризуется совершением деяния в форме активных действий, которые состоят в подкупе свидетеля, потерпевшего, эксперта, специалиста или переводчика. Подкупом является вручение лично или через посредника указанным лицам вознаграждения (денег, имущества, путевки и др.), освобождение от материальных затрат (списание долга) либо оказание услуг имущественного характера (ремонт квартиры, автомобиля) за дачу этими лицами ложных показаний, заключения, перевода. Подкуп может быть осуществлен при расследовании или рассмотрении уголовного, гражданского или арбитражного дела, а также дела об административном правонарушении.

3. Состав преступления - формальный. В **ч. 1 ст. 309 УК** преступление признается оконченным с момента принятия свидетелем, потерпевшим, экспертом, переводчиком хотя бы части того вознаграждения или услуги имущественного характера, которые были обещаны.

4. Действия виновного имеют сходство с подстрекательством к преступлению, предусмотренному **ст. 307 УК**, однако рассматриваемым составом преступления это признается непосредственным исполнением преступления. Поэтому в случае, если свидетель, потерпевший и иные лица фактически дали ложные показания, заключение или перевод, то виновный за подкуп таких лиц не будет нести уголовную ответственность за соучастие в этом преступлении, а его действия будут квалифицироваться только по **ст. 309 УК**.

5. В **ч. 2 ст. 309 УК РФ** предусмотрена повышенная ответственность за принуждение указанных лиц к совершению противоправных действий. Объективная сторона этого состава преступления характеризуется двумя обязательными признаками: общественно опасным деянием в форме активных действий и особыми способами совершения преступления. Действия виновного состоят в принуждении: 1) свидетеля, потерпевшего к даче ложных показаний; 2) эксперта, специалиста к даче ложного заключения; 3) переводчика к осуществлению неправильного перевода; 4) свидетеля, потерпевшего, эксперта, специалиста и переводчика к уклонению от дачи показаний. Принуждение понимается как психическое воздействие на волю другого человека с целью ее полного или частичного подавления для того, чтобы заставить последнего сделать что-либо.

Способами принуждения указанных в диспозиции лиц к даче ложных показаний, заключения, неверного перевода либо к уклонению от дачи показаний являются: а) шантаж (угроза оглашения позорящих потерпевшего сведений третьим лицам); б) угроза убийством; в) угроза причинения вреда здоровью (любого по степени тяжести); г) угроза уничтожения или повреждения имущества указанных лиц или их близких. Все виды угроз являются психическим насилием по отношению к потерпевшему (в уголовно-правовом смысле). Они должны быть обращены только к свидетелю, потерпевшему, эксперту или переводчику.

6. Состав преступления, предусмотренного **ч. 2 ст. 309 УК**, также формальный. Преступление признается оконченным с момента высказывания любой угрозы в адрес потерпевшего лица с целью принуждения последнего к совершению указанных в законе действий. Если перечисленные лица исполняют по принуждению такие действия, вопрос об их уголовной ответственности должен решаться с учетом положений, указанных в **ст. 40 УК**.

7. **Субъект преступления** - вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

8. **Субъективная сторона** характеризуется виной в форме прямого умысла. Обязательным признаком является цель - добиться дачи ложных показаний, заключения, совершения неправильного перевода.

9. Квалифицирующим признаком преступления в **ч. 3 ст. 309 УК** признается применение насилия, не опасного для жизни или здоровья указанных лиц. Такое насилие может выразиться в

побоях, ударах, причинении физической боли, ограничении свободы.

10. Особо квалифицирующий признак (ч. 4 ст. 309 УК) характеризуется групповым совершением преступления (в составе организованной группы) либо применением насилия, опасного для жизни или здоровья указанных лиц. Понятие насилия, опасного для жизни или здоровья, в данном составе охватывает действия, направленные на причинение любого вреда здоровью, либо фактическое причинение легкого или средней тяжести вреда здоровью. При наступлении тяжкого вреда здоровью потерпевшего действия виновного квалифицируются по совокупности преступлений, предусмотренных ст. ст. 309 и 111 УК.

11. Данный состав преступления следует отличать от состава преступления, предусмотренного в ст. 302 УК. В первом случае виновный пытается получить ложные показания, а во втором - правдивые. Кроме того, они отличаются по субъектам преступления.

Статья 310. Разглашение данных предварительного расследования

Комментарий к статье 310

1. **Непосредственным объектом преступления** является установленный нормативными актами порядок обеспечения тайны предварительного следствия или дознания. Предметом рассматриваемого преступления является информация в виде данных предварительного расследования, не подлежащая оглашению.

В соответствии со ст. 161 УПК РФ данные предварительного расследования не подлежат разглашению. Следователь или дознаватель предупреждают участников уголовного судопроизводства о недопустимости разглашения без соответствующего разрешения ставших им известными данных предварительного расследования, о чем у них берется подписка с предупреждением об ответственности в соответствии со ст. 310 УК РФ. Данные предварительного расследования могут быть преданы гласности лишь с разрешения прокурора, следователя, дознавателя и только в том объеме, в каком ими будет признано это допустимым, если разглашение не противоречит интересам предварительного расследования и не связано с нарушением прав и законных интересов участников уголовного судопроизводства. Разглашение данных о частной жизни участников уголовного судопроизводства без их согласия не допускается.

Такой запрет уголовно-процессуальным законом установлен для потерпевшего (ч. 7 ст. 42 УПК РФ), гражданского истца (ч. 6 ст. 44), защитника (ч. 3 ст. 53), гражданского ответчика (ч. 3 ст. 54), свидетеля (ч. 6 ст. 56), эксперта (ч. 6 ст. 57), специалиста (ч. 4 ст. 58), переводчика (ч. 5 ст. 59), понятого (ч. 4 ст. 60).

2. **Объективная сторона** состава преступления состоит в совершении действий, связанных с разглашением данных предварительного расследования лицом, предупрежденным в установленном ст. 161 УПК РФ порядке о недопустимости их разглашения, если оно совершено без согласия следователя или лица, производящего дознание. Разглашение заключается в передаче данных предварительного следствия или дознания, имеющихся в уголовном деле, третьим лицам. Разглашение может быть осуществлено в любой форме: письменной, устной, аудио- и видеозаписи, по телефону, факсу, через средства массовой информации, Интернет и т.п.

3. Состав преступления - формальный. Преступление окончено с момента, когда сведения о предварительном расследовании воспринимаются третьим лицом.

4. Если данные предварительного расследования разглашают должностные лица органов прокуратуры, предварительного следствия, дознания, суда, которым такая информация стала известна в связи с выполнением ими служебных полномочий, их действия при наличии к тому оснований следует квалифицировать как злоупотребление должностными полномочиями (ст. 285 УК) или халатность (ст. 293 УК).

5. **Субъект преступления** специальный - вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста, надлежащим образом предупрежденное о недопустимости разглашения данных

предварительного расследования.

6. **Субъективная сторона** состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла.

Статья 311. Разглашение сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении судьи и участников уголовного процесса

Комментарий к [статье 311](#)

1. **Непосредственным объектом** преступления является установленный нормативными актами порядок обеспечения безопасности участников уголовного процесса и их близких. **Дополнительный непосредственный объект** - жизнь, здоровье, права и законные интересы участников уголовного процесса и их близких. К обязательным признакам состава относится предмет преступления в виде сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении перечисленных в [статье](#) участников уголовного процесса и их близких.

В соответствии со [ст. 1](#) Федерального закона от 20 апреля 1995 г. N 45-ФЗ "О государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов" <1> (в ред. от 08.12.2011) обеспечение государственной защиты судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов, сотрудников федеральных органов государственной охраны и их близких состоит в осуществлении уполномоченными на то государственными органами мер безопасности, правовой и социальной защиты, применяемых при наличии угрозы посягательства на жизнь, здоровье и имущество указанных лиц в связи с их служебной деятельностью. К мерам безопасности согласно [ст. 5](#) указанного Закона относятся: 1) личная охрана, охрана жилища и имущества; 2) выдача оружия, специальных средств индивидуальной защиты и оповещения об опасности; 3) временное помещение в безопасное место; 4) обеспечение конфиденциальности сведений о защищаемых лицах; 5) перевод на другую работу (службу), изменение места работы (службы) или учебы; 6) переселение на другое место жительства; 7) замена документов, изменение внешности.

<1> Федеральный [закон](#) от 20 апреля 1995 г. N 45-ФЗ "О государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов" (с последующими изменениями и дополнениями) // СЗ РФ. 1995. N 17. Ст. 1455; и др.

Государственная защита потерпевшего, свидетеля и иных участников уголовного судопроизводства (подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, их защитников и законных представителей, осужденного, оправданного, а также лица, в отношении которого уголовное дело либо уголовное преследование было прекращено; эксперта, специалиста, переводчика, понятого, а также участвующих в уголовном судопроизводстве педагога и психолога; гражданского истца, гражданского ответчика; законных представителей, представителей потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и частного обвинителя; а также заявителя, очевидца или жертвы преступления либо иных лиц, способствующих предупреждению или раскрытию преступления, - до возбуждения уголовного дела; близких родственников, родственников и близких указанных лиц) осуществляется в соответствии с Федеральным [законом](#) от 20 августа 2004 г. N 119-ФЗ "О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства" <1> (в ред. от 5 апреля 2010 г.). Согласно данному Закону к указанным лицам применяются аналогичные меры безопасности (кроме выдачи оружия), как и к судьям, должностным лицам правоохранительных и контролирующих органов, а также могут быть применены дополнительные меры безопасности в отношении защищаемого лица, содержащегося под стражей или находящегося в месте отбывания наказания, в том числе перевод из одного места содержания под стражей или отбывания наказания в другое ([ст. 6](#) Закона).

<1> Федеральный [закон](#) от 20 августа 2004 г. N 119-ФЗ "О государственной защите

потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства" // СЗ РФ. 2004. N 34. Ст. 3534.

2. **Объективная сторона** состава преступления характеризуется одним признаком - действием, которое заключается в разглашении сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении судьи, присяжного заседателя или иного лица, участвующего в отправлении правосудия (арбитражного заседателя), судебного пристава, судебного исполнителя, потерпевшего, свидетеля, других участников уголовного процесса или их близких. Разглашением признается сообщение сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении указанных в диспозиции нормы лиц, хотя бы одному постороннему лицу, не допущенному к информации о соответствующих мерах безопасности.

3. Состав преступления - формальный. Преступление считается оконченным с момента разглашения сведений о мерах безопасности в любом виде (устная беседа, передача документов, демонстрация аудио- и видеозаписи).

4. **Субъект преступления** - специальный. Это вменяемое, достигшее 16-летнего возраста лицо, которому сведения были доверены или стали известны в связи с его служебной деятельностью. К ним относятся, например, должностные лица органов, принимающих решение об осуществлении государственной защиты (судья, прокурор, начальник органа дознания, следователь и др.), либо органов, осуществляющих меры безопасности (работники органов внутренних дел Российской Федерации, органов Федеральной службы безопасности, таможенных органов Российской Федерации, органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ, органов Минюста России и др.). Кроме того, если соответствующие сведения стали известны лицу в связи с его служебной деятельностью, то эти лица могут быть также субъектами такого преступления, например представитель медицинского учреждения, служащий адресного бюро, паспортных служб, ГИБДД, сотрудник справочной службы автоматической телефонной связи и др.

5. **Субъективная сторона** состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Разглашение информации по неосторожности (например, обсуждение мер по обеспечению безопасности при незакрытых дверях кабинета, в связи с чем посторонним стали известны эти меры) признаком рассматриваемого состава преступления не является.

6. Квалифицирующим признаком этого состава преступления является наступление тяжких последствий (**ч. 2 ст. 311 УК**), например, нападение на защищаемое лицо, его смерть или причинение вреда здоровью; причинение вреда сотруднику, осуществляющему охрану; утрата имущества и т.п. Вина может быть как умышленной, так и неосторожной. Состав преступления по конструкции объективной стороны в этом случае - материальный.

Статья 312. Незаконные действия в отношении имущества, подвергнутого описи или аресту либо подлежащего конфискации

Комментарий к [статье 312](#)

1. **Непосредственным объектом** преступления является установленный нормативными актами порядок обеспечения имущества, подвергнутого описи, аресту либо подлежащего конфискации. **Дополнительный непосредственный объект** - собственность физических или юридических лиц. Предметом преступления является имущество, подвергнутое описи, аресту (**ч. 1 ст. 312 УК**), или имущество, на которое распространяется специальная конфискация, предусмотренная уголовно-процессуальным законом (**ч. 2 ст. 312 УК**).

2. В соответствии со **ст. 115 УПК РФ** к мерам процессуального принуждения, а также в соответствии со **ст. 140 ГПК РФ** к мерам обеспечения иска и со **ст. 91 АПК РФ** к обеспечительным мерам относятся наложение ареста на имущество и опись имущества. Имущество, на которое наложен арест, может быть изъято либо передано по усмотрению лица, производившего арест, на хранение собственнику или владельцу этого имущества либо иному лицу, которые должны быть предупреждены об ответственности за сохранность имущества, о чем делается соответствующая

запись в протоколе. О наложении ареста или составлении описи имущества выносится постановление следователя либо определение суда.

3. В соответствии с п. п. 1, 4, 6 ч. 3 ст. 81 УПК РФ о вещественных доказательствах орудия преступления, принадлежащие обвиняемому, подлежат конфискации; имущество, деньги и иные ценности, нажитые преступным путем, а также иные предметы, в отношении которых не установлен законный владелец, по приговору суда подлежат обращению в доход государства.

4. **Объективная сторона** состава преступления, предусмотренного ч. 1 рассматриваемой статьи, состоит в деянии, которое может быть выражено в совершении одного из альтернативно указанных в диспозиции действий: 1) растрата имущества, подвергнутого описи или аресту; 2) его отчуждение; 3) сокрытие такого имущества; 4) незаконная передача имущества; 5) осуществление банковских операций с денежными средствами, на которые наложен арест.

Растрата представляет собой израсходование имущества лицом, которому оно было вверено для сохранности. Отчуждение является одной из форм растраты, состоящей в передаче имущества третьим лицам (продажа, дарение, передача в залог, обмен и др.). Сокрытие вверенного имущества - это утаивание такого имущества, затрудняющее его изъятие органами, исполняющими соответствующий судебный акт (помещение имущества в специальный тайник или иное хранилище). Незаконная передача имущества - это любой переход имущества к третьим лицам (юридическим или физическим), совершенный без согласия органов предварительного расследования, прокурора или суда. Под осуществлением банковских операций с денежными средствами понимаются любые действия, связанные с движением денежных сумм (привлечение денежных средств физических и юридических лиц во вклады (до востребования и на определенный срок); размещение указанных средств от своего имени и за свой счет; открытие и ведение банковских счетов физических и юридических лиц; осуществление расчетов по поручению физических и юридических лиц, в том числе банков-корреспондентов, по их банковским счетам; инкассация денежных средств, векселей, платежных и расчетных документов и кассовое обслуживание физических и юридических лиц; купля-продажа иностранной валюты в наличной и безналичной формах; привлечение во вклады и размещение драгоценных металлов; выдача банковских гарантий; осуществление переводов денежных средств по поручению физических лиц без открытия банковских счетов, за исключением почтовых переводов) <1>.

<1> **Статья 5** Федерального закона РФ от 2 декабря 1990 г. N 395-1 "О банках и банковской деятельности" (с изменениями от 13 декабря 1991 г., 24 июня 1992 г., 3 февраля 1996 г., 31 июля 1998 г., 5, 8 июля 1999 г., 19 июня, 7 августа 2001 г., 21 марта 2002 г., 30 июня, 8, 23 декабря 2003 г., 29 июня, 29 июля 2004 г.) // Ведомости Съезда народных депутатов РСФСР. 1990. N 27. Ст. 357; и др.

5. По ч. 2 ст. 312 УК наказуемыми признаются следующие действия: 1) сокрытие имущества, подлежащего конфискации; 2) присвоение этого имущества; 3) иное уклонение от исполнения приговора суда по конфискации имущества.

Сокрытие имущества анализировалось выше при рассмотрении ч. 1 данной статьи. Присвоение представляет собой незаконное обращение имущества в свою пользу или в пользу третьих лиц. Иное уклонение может выражаться в любых действиях, направленных на воспрепятствование изъятию имущества при конфискации (обман судебного пристава-исполнителя о сохранности имущества, продажа имущества, представление иных ложных данных об имуществе, передача имущества третьим лицам для реализации и т.п.).

Состав преступления по конструкции объективной стороны - формальный. Преступление окончено при совершении вышеперечисленных действий.

6. **Субъект преступления** специальный - вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста, которому имущество было вверено под расписку, либо служащий кредитной организации, осуществляющий банковские операции с денежными средствами, либо лицо,

которому имущество, подлежащее конфискации, было вверено для хранения под расписку.

7. **Субъективная сторона** состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла.

Статья 313. Побег из места лишения свободы, из-под ареста или из-под стражи

Комментарий к [статье 313](#)

1. Побег - это деяние, являющееся преступлением. **Непосредственным объектом преступления** является установленный нормативными актами порядок отбывания назначенного судом наказания, содержания лица под арестом или под стражей. **Дополнительным непосредственным объектом** может быть здоровье человека ([ч. 3 ст. 313 УК РФ](#)).

2. **Объективная сторона** состава преступления заключается в совершении действий, которые выражаются в самовольном оставлении осужденным или лицом, находящимся под арестом или под стражей, мест лишения свободы, иных исправительных учреждений и следственных изоляторов или изоляторов временного содержания системы Минюста России, МВД России, ФСБ России и др. Самовольным признается оставление места лишения свободы, кабинета следователя, помещения суда, автомобиля при перевозке подсудимого из следственного изолятора в суд и т.п. без соответствующего разрешения.

Местом лишения свободы являются колонии-поселения, исправительные и воспитательные колонии, тюрьмы. К местам предварительного заключения относятся: следственные изоляторы, изоляторы временного содержания, транспортно-пересылочные отделения, транспортные средства для этапирования или конвоирования лиц и др.

3. Состав преступления - формальный. Преступление окончено с момента оставления мест лишения свободы или предварительного заключения. При побеге из-под стражи преступление окончено с момента выхода лица из-под контроля охраняющих его лиц.

4. **Субъект преступления** специальный - вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста, отбывающее лишение свободы, а также подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, к которому применена мера пресечения - заключение под стражу.

5. **Субъективная сторона** состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла.

6. В [ч. 2 ст. 313 УК](#) квалифицирующий признак состоит в совершении побега группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (см. [ст. 35 УК](#)).

7. В [ч. 3 ст. 313 УК](#) предусмотрены два особо квалифицирующих признака состава преступления: применение насилия, опасного для жизни или здоровья, либо угроза применения такого насилия, а равно применение оружия или предметов, используемых в качестве оружия.

Под побегом с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия следует понимать причинение любой тяжести вреда здоровью, а также действия, опасные для жизни или здоровья в момент их причинения, даже если реального вреда здоровью причинено не было. Угрозы могут быть любого содержания, вплоть до угрозы убийством. Понятие оружия дается в Федеральном [законе](#) от 13 декабря 1996 г. N 150-ФЗ "Об оружии". Предметы, используемые в качестве оружия, представляют собой любые предметы (зачочки, арматура, ракетницы, строительный инструмент, бритвы и т.п.), которые по своим свойствам близки к оружию и могут быть использованы для причинения вреда жизни или здоровью человека.

Статья 314. Уклонение от отбывания ограничения свободы, лишения свободы, а также от применения принудительных мер медицинского характера

Комментарий к статье 314

1. Комментируемая [статья](#) предусматривает ответственность за три самостоятельных состава преступления.

По [ч. 1](#) **непосредственным объектом** состава преступления является установленный нормативными актами порядок исполнения назначенного судом дополнительного наказания в виде ограничения свободы. **Объективная сторона** данного состава преступления характеризуется совершением деяния в форме бездействия - злостного уклонения, т.е. невыполнения требований, возложенных судом на осужденного при назначении дополнительного наказания в виде ограничения свободы, содержание которых закреплено в [ст. 53](#) УК в ред. Федерального закона от 27 декабря 2009 г. N 377-ФЗ. Ответственность наступает после второго письменного предупреждения, сделанного органом уголовно-исполнительной инспекции. Состав преступления формальный, момент окончания связан с началом злостного уклонения.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла.

Субъект преступления специальный - осужденный, которому назначено дополнительное наказание в виде ограничения свободы.

2. По [ч. 2](#) **комментируемой статьи** **непосредственным объектом** является установленный нормативными актами порядок исполнения назначенного судом наказания в виде лишения свободы с учетом имеющихся отсрочек.

Объективная сторона заключается в бездействии, выражающемся в невозвращении лица, осужденного к лишению свободы, в место отбывания наказания по истечении срока выезда либо в неявке в соответствующий орган уголовно-исполнительной системы лица, которому предоставлена отсрочка исполнения приговора или отбывания наказания, по истечении срока отсрочки. Преступление считается оконченным с момента фактического невозвращения осужденного в место отбывания наказания в виде лишения свободы в срок, установленный администрацией исправительного учреждения или судом.

Субъективная сторона в этом случае характеризуется виной в форме прямого умысла.

Субъект преступления - осужденный, которому назначено наказание в виде лишения свободы и разрешен выезд за пределы исправительного учреждения или которому предоставлена отсрочка исполнения приговора или отбывания наказания.

3. По [части 3](#) **комментируемой статьи** **непосредственным объектом** преступления является установленный порядок применения принудительных мер медицинского характера к лицу, страдающему расстройством сексуального предпочтения (педофилией), не исключающим вменяемости (см. [комментарий к ст. 97](#) УК).

Объективная сторона состоит в бездействии лица - уклонении освобожденного после отбытия наказания осужденного от применения к нему принудительных мер медицинского характера. Как представляется, ответственность наступает уже после одной неявки без уважительных причин в соответствующее медицинское учреждение. Состав преступления формальный.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла и специальной целью - желанием уклониться от соответствующих мер медицинского характера.

Субъект преступления специальный - осужденный, к которому после отбытия наказания судом назначены принудительные меры медицинского характера.

Статья 314.1. Уклонение от административного надзора

Комментарий к [статье 314.1](#)

1. С 1 июля 2011 года вступил в законную силу Федеральный закон N 64-ФЗ "Об административном надзоре за лицами, освобожденными из мест лишения свободы". Закон ввел жесткие ограничения в отношении некоторых категорий лиц, освобожденных из мест лишения свободы. Административный надзор устанавливается для предупреждения совершения лицами, указанными в [статье 3](#) настоящего Федерального закона, преступлений и других правонарушений, оказания на них индивидуального профилактического воздействия в целях защиты государственных и общественных интересов.

К лицам, в отношении которых устанавливается административный надзор, могут применяться следующие виды запретов: на пребывание в определенных местах, на посещение мест проведения массовых и иных мероприятий и участие в указанных мероприятиях, на пребывание поднадзорного лица вне жилого или иного помещения, являющегося местом жительства либо пребывания поднадзорного лица, в определенное время суток, на выезд за установленные судом пределы территории. Также обязательна явка от одного до четырех раз в месяц в орган внутренних дел по месту жительства или пребывания для регистрации. Осуществляется надзор органом внутренних дел по месту жительства поднадзорного и устанавливается на срок от одного года до трех лет. Надзор может быть прекращен досрочно. Если поднадзорный твердо встал на путь исправления, а также в случаях погашения или снятия с поднадзорного судимости.

Таким образом, **объектом посягательства** являются общественные отношения, складывающиеся по поводу административного надзора за лицами, освобожденными из мест лишения свободы.

2. **Объективная сторона** заключается в уклонении от выполнения запретов и правил, установленных в рамках административного надзора. Уклонение может быть совершено как путем действия (самовольное оставление места жительства или места пребывания), так и бездействия (неприбытие без уважительных причин к избранному им месту жительства или пребывания в определенный администрацией исправительного учреждения срок).

Состав преступления - формальный, оно считается оконченным при совершении указанных в законе запрещенных действий.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла и дополняется таким обязательным признаком, как цель - уклонение от административного надзора.

Субъект преступления - специальный. К таковым относятся: лицо, освобождаемое или освобожденное из мест лишения свободы и имеющее непогашенную либо неснятую судимость, за совершение: тяжкого или особо тяжкого преступления; преступления при рецидиве преступлений; умышленного преступления в отношении несовершеннолетнего (но только при наличии следующих условий: 1) лицо в период отбывания наказания в местах лишения свободы признавалось злостным нарушителем установленного порядка отбывания наказания; 2) лицо, отбывшее уголовное наказание в виде лишения свободы и имеющее непогашенную либо неснятую судимость, совершает в течение одного года два и более административных нарушений против порядка управления и (или) административных правонарушения, посягающих на общественный порядок и общественную безопасность и (или) на здоровье населения и общественную нравственность); лицо, освобождаемое или освобожденное из мест лишения свободы и имеющее непогашенную либо неснятую судимость за совершение преступления против половой неприкосновенности и половой свободы несовершеннолетнего, а также за совершение преступления при опасном или особо опасном рецидиве преступлений (независимо от наличия каких-либо условий).

Статья 315. Неисполнение приговора суда, решения суда или иного судебного акта

Комментарий к [статье 315](#)

1. **Непосредственным объектом преступления** является установленный нормативными актами порядок исполнения приговора суда, решения суда или иного судебного акта. Понятия

приговора, решения или иного судебного акта раскрывались при анализе [ст. 305 УК РФ](#). Требование обязательного исполнения судебных актов распространяется только на акты, вступившие в законную силу по истечении установленного законом срока. В исключительных случаях судебные акты должны исполняться с момента их вынесения. Например, согласно [ст. 211 ГПК РФ](#) немедленному исполнению подлежит судебный приказ или решение суда о: взыскании алиментов; выплате работнику заработной платы в течение трех месяцев; восстановлении на работе; включении гражданина Российской Федерации в список избирателей, участников референдума.

Согласно [Определению](#) Конституционного Суда РФ от 19 апреля 2001 г. N 65-О (СЗ РФ. 2001. N 20. Ст. 2059) неисполнение органами государственной власти и должностными лицами субъектов Российской Федерации решения Конституционного Суда РФ дает, в частности, основания для применения мер уголовной ответственности за неисполнение судебного акта ([ст. 315 УК](#)).

2. Объективная сторона состава преступления выражается в совершении любого из двух альтернативно указанных деяний: 1) злостное неисполнение вступивших в законную силу приговора, решения суда или иного судебного акта (бездействие); либо 2) воспрепятствование исполнению вступивших в законную силу приговора, решения суда или иного судебного акта (действия).

Неисполнение судебного акта предполагает как прямое игнорирование обязательных предписаний, возлагающих на представителя власти, государственного или муниципального служащего соответствующую обязанность, так и ненадлежащее исполнение таких обязанностей, т.е. не соответствующее предписаниям суда. Например, удержание командованием воинской части с осужденного военнослужащего к ограничению по военной службе суммы большей, чем та, которая указана в приговоре.

Обязательным признаком противоправного неисполнения судебного акта является злостность такого неисполнения. Злостность определяется как невыполнение определенных обязанностей, возложенных на лицо в установленном законом порядке, продолжаемое после повторного письменного предупреждения со стороны уполномоченных на это органов о недопустимости их неисполнения (т.е. неисполнение в третий раз).

Воспрепятствование исполнению приговора, решения суда или иного судебного акта выражается в действиях, направленных на то, чтобы помешать исполнению судебных актов. Например, распоряжение главы органа местного самоуправления о запрете удержания с осужденного, отбывающего исправительные работы, суммы, указанной в приговоре суда, или переименование должности, которую не может занимать осужденный к лишению права занимать определенные должности.

3. Данное преступление относится к дящимся. Состав преступления является формальным. Преступление признается оконченным с момента совершения любого действия или бездействия (после двух письменных предупреждений).

4. Субъект преступления - специальный. Им может быть вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста, на которое возложены соответствующие обязанности по исполнению судебных актов, и обладающее статусом: а) представителя власти (см. [примечание к ст. 318 УК РФ](#)); б) государственного служащего; в) служащего органа местного самоуправления; г) служащего государственного или муниципального учреждения; д) служащего коммерческой или иной организации.

5. Субъективная сторона состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла.

Статья 316. Укрывательство преступлений

Комментарий к [статье 316](#)

1. Данная [статья](#) предусматривает одну из форм прикосновенности к преступлению, которая выражается в заранее не обещанном укрывательстве особо тяжких преступлений. От пособничества это преступление отличается тем, что оно заранее не было обещано.

2. **Непосредственным объектом** преступления являются интересы правосудия, состоящие в обеспечении неотвратимости ответственности и наказания лиц, совершивших преступления. Предметом преступления могут быть орудия и средства совершения преступления; следы преступления; предметы, добытые преступным путем, и др.

3. **Объективная сторона** состава преступления состоит из действий по укрывательству хотя бы одного преступления, отнесенного законодателем в соответствии со [ст. 15](#) УК к категории особо тяжких. Под укрывательством преступлений следует понимать заранее не обещанное сокрытие преступника, орудий или средств совершения преступления, следов преступления либо предметов, добытых преступным путем.

Укрывательство преступника состоит, например, в предоставлении ему помещения (убежища) для укрытия, транспортных средств, фальшивых документов, в изменении внешнего вида преступника и т.п. Под укрывательством средств или орудий совершения преступления понимаются их хранение в специальных местах (тайниках, хранилищах), уничтожение, изменение, продажа средств или орудий преступлений и т.п. Укрывательство следов преступления может выражаться в уничтожении одежды со следами крови, предметов с отпечатками пальцев и т.п.

4. Укрывательство преступления может быть признано соучастием тогда, когда исполнитель в силу, например, систематического совершения преступлений заранее рассчитывал на подобное содействие.

5. Укрывательство - это всегда активное поведение виновного лица (действия).

6. Состав рассматриваемого преступления - формальный. Преступление считается оконченным с момента совершения соответствующих активных действий по укрывательству преступлений.

7. **Субъект преступления** - вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

8. **Субъективная сторона** состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла.

9. Согласно [примечанию к ст. 316](#) УК не подлежат уголовной ответственности за заранее не обещанное укрывательство особо тяжких преступлений супруг и близкие родственники лица, совершившего преступление. К близким родственникам [ст. 5](#) УПК РФ относит родителей, детей, усыновителей, усыновленных, родных братьев и сестер, дедушек, бабушек и внуков.

Глава 32. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ПОРЯДКА УПРАВЛЕНИЯ

Статья 317. Посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа

Комментарий к [статье 317](#)

1. **Непосредственным объектом** преступления является установленный нормативными актами порядок осуществления деятельности по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности. **Дополнительным объектом** является жизнь конкретного сотрудника правоохранительных органов, военнослужащего или их близких.

2. Потерпевшие указаны в диспозиции в альтернативной форме; это могут быть: а) сотрудник правоохранительного органа; б) военнослужащий; в) близкие этих лиц.

К сотрудникам правоохранительных органов относятся штатные сотрудники различных служб и подразделений органов внутренних дел, органов Федеральной службы безопасности,

Федеральной службы охраны, Службы внешней разведки РФ, таможенных органов, органов по контролю за оборотом наркотиков, постоянно или временно осуществляющих деятельность по охране общественного порядка или обеспечению общественной безопасности. Следует иметь в виду, что посягательство на жизнь государственных деятелей (министра МВД России, директора ФСБ и т.п.) квалифицируется по [ст. 277 УК](#), а посягательство на жизнь лиц, участвующих в отправлении правосудия (прокурора, следователя, лица, производящего дознание, судебного пристава), квалифицируется по [ст. 295 УК](#).

При этом под исполнением обязанностей по охране общественного порядка следует понимать несение постовой или патрульной службы на улицах и в общественных местах; поддержание порядка во время проведения демонстраций, митингов, зрелищ, спортивных соревнований и других массовых мероприятий, при ликвидации последствий аварий, общественных и стихийных бедствий; предотвращение или пресечение общественно опасных посягательств. Такая деятельность должна носить законный характер, т.е. осуществляться с соблюдением установленного законом порядка. Если действия виновного были реакцией на явно незаконные действия лиц, охраняющих общественный порядок или обеспечивающих общественную безопасность, то содеянное, при наличии к тому оснований, может быть квалифицировано как преступление против личности.

Военнослужащие - лица, проходящие службу в Вооруженных силах РФ, иных войсках или воинских формированиях, которые постоянно или временно осуществляют деятельность по охране общественного порядка или обеспечению общественной безопасности. Такие обязанности осуществляют, как правило, военнослужащие внутренних войск МВД России. Военнослужащие других войск временно могут быть привлечены к охране общественного порядка или обеспечению общественной безопасности.

Близкими указанных лиц признаются: а) близкие родственники - супруг, супруга, родители, дети, усыновители, усыновленные, родные братья и сестры, дедушка, бабушка, внуки ([ст. 5 УПК РФ](#)); б) лица, состоящие в ином родстве или свойстве (дядя, тетя, племянники, двоюродные братья и сестры, родственники супруга или супруги - его (ее) родители, братья, сестры); в) иные лица, жизнь, здоровье и благополучие которых заведомо для виновного дороги потерпевшему в силу сложившихся личных отношений (друг, невеста, учитель).

3. Объективная сторона состава преступления определяется как посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа или военнослужащего либо их близких. В соответствии с разъяснением Пленума Верховного Суда РФ под посягательством на жизнь надлежит рассматривать убийство или покушение на убийство. Такие действия, независимо от наступления преступного результата, следует квалифицировать как оконченное преступление. В этой связи состав преступления является формально-материальным.

4. Посягательство на жизнь потерпевшего может быть совершено как во время исполнения сотрудником правоохранительного органа или военнослужащим обязанностей по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности, так и после этого, когда они не исполняют данных обязанностей (например, в нерабочее время, во время отпуска, после увольнения).

5. Субъектом преступления является физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста. Если посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа, военнослужащего или его близких осуществляет лицо в возрасте от 14 до 16 лет, то его действия подлежат квалификации по [п. "б" ч. 2 ст. 105 УК РФ](#).

6. Субъективная сторона анализируемого состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный осознает, что он посягает на жизнь сотрудника правоохранительного органа, военнослужащего или их близких, и желает этого.

Альтернативно обязательными признаками субъективной стороны состава преступления являются: а) цель - воспрепятствование законной деятельности сотрудника правоохранительного органа или военнослужащего по охране общественного порядка или обеспечению общественной

безопасности; либо б) мотив - месть за указанную деятельность.

Цель воспрепятствования законной деятельности сотрудника правоохранительного органа или военнослужащего по охране общественного порядка или обеспечению общественной безопасности означает стремление виновного предотвратить (не допустить в будущем) или прекратить (прервать в настоящем) осуществление этими лицами указанной деятельности.

Мотив мести за указанную деятельность означает такое внутреннее побуждение виновного, которое определяет его стремление расправиться с потерпевшим за осуществленную им деятельность по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности.

Статья 318. Применение насилия в отношении представителя власти

Комментарий к [статье 318](#)

1. **Непосредственным объектом** преступления является установленный нормативными актами порядок осуществления возложенных на конкретного представителя власти должностных управленческих обязанностей. **Дополнительным объектом** является здоровье конкретного представителя власти или его близких. Потерпевшими в рамках данного состава преступления выступают: 1) представитель власти; 2) близкие представителя власти.

Представителем власти согласно [примечанию к рассматриваемой статье](#) признается: а) должностное лицо правоохранительного органа; б) должностное лицо контролирующего органа; в) иное должностное лицо, наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся от него в служебной зависимости. Понятие должностного лица раскрывается в [примечании 1 к ст. 285 УК РФ](#). Правоохранительные органы - это органы внутренних дел, прокуратура, Федеральная служба безопасности, федеральные органы государственной охраны, Служба внешней разведки РФ, таможенные органы и др. Контролирующие органы - органы налогового, иммиграционного, санитарно-эпидемиологического, ветеринарного контроля и т.п. К иным должностным лицам следует относить лиц, осуществляющих исполнительную власть, наделенных правом принимать решения, обязательные для исполнения гражданами, а также организациями, независимо от их ведомственной подчиненности (руководители исполнительных органов субъектов РФ или их структурных подразделений и т.п.).

Понятие близких лиц раскрывалось при анализе состава преступления, предусмотренного [ст. 317 УК РФ](#).

2. **Объективная сторона** состава преступления в [ч. 1 комментируемой статьи](#) характеризуется деянием, которое может быть выражено в любом альтернативном действии: а) применение насилия, не опасного для жизни или здоровья; б) угроза применения насилия.

Под насилием, не опасным для жизни или здоровья, понимается совершение действий насильственного характера, не связанных с причинением вреда жизни и здоровью, но причиняющих потерпевшему физическую боль, связывание, ограничение свободы, побои.

Под угрозой применения насилия следует понимать действия (например, демонстрацию оружия) или высказывания виновного, выражающие намерение применить насилие в отношении представителя власти или его близких. По своему содержанию угроза может быть различной и выражаться в угрозе нанесения побоев, причинения вреда здоровью различной степени тяжести, убийством.

3. В [ч. 2 ст. 318 УК](#) объективная сторона состава преступления характеризуется применением насилия, опасного для жизни или здоровья, т.е. такого, которое по своему содержанию объективно было способно причинить вред жизни или здоровью (выталкивание с высокого этажа, из движущегося автомобиля, нанесение ударов в жизненно важные органы) либо причинило легкий, средней тяжести вред здоровью, а также некавалифицированный тяжкий вред здоровью.

4. Состав преступления - формальный. Преступление окончено с момента совершения любого действия или их совокупности, вне зависимости от наступления последствий.

5. **Субъектом преступления** является вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

6. **Субъективная сторона** состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Кроме этого, к обязательным субъективным признакам относится осознание того, что такие действия совершаются в связи с исполнением им своих должностных обязанностей, т.е. виновный преследует особую цель - воспрепятствовать исполнению должностных обязанностей представителем власти, либо руководствуется особыми внутренними побуждениями (мотивами) - месть за исполнение таких обязанностей представителем власти.

Статья 319. Оскорбление представителя власти

Комментарий к [статье 319](#)

1. **Непосредственным объектом** преступления является авторитет органов государственной власти или местного самоуправления. **Дополнительный объект** - честь и достоинство конкретного представителя власти.

2. **Объективная сторона** состава преступления характеризуется тремя признаками: общественно опасными действиями, обстановкой совершения преступления и временем его совершения.

Действия выражаются в оскорблении потерпевшего, т.е. в унижении чести и достоинства лица, выраженном в неприличной форме. Это может быть совершено в устной, письменной формах, а также путем определенных действий (плевок в лицо, пощечина, неприличный жест).

Необходимым признаком объективной стороны является обстановка публичности. Судебная практика исходит из того, что оскорбление является публичным, если оно совершено в присутствии хотя бы одного постороннего лица, не имеющего отношения к органу власти, представителем которого является потерпевший. Кроме этого, к объективным признакам данного состава преступления относится время совершения преступления - во время исполнения представителем власти своих должностных обязанностей.

3. Состав преступления - формальный. Преступление признается оконченным с момента совершения любого действия оскорбительного характера, вне зависимости от наступления последствий.

4. **Субъектом преступления** является вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

5. **Субъективная сторона** состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный осознает, что оскорбляет именно представителя власти, и желает этого. Альтернативным со временем признаком совершения преступления является особый мотив - в связи с исполнением представителем власти своих должностных обязанностей (такое оскорбление может совершаться и после исполнения представителем власти своих должностных обязанностей).

Статья 320. Разглашение сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении должностного лица правоохранительного или контролирующего органа

Комментарий к [статье 320](#)

1. **Непосредственным объектом** преступления является конфиденциальность сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов, а также их близких.

Предмет преступления - сведения о мерах безопасности, применяемых в отношении должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов либо их близких.

2. Диспозиция нормы бланкетная, т.е. содержание таких сведений раскрывается на основании положений Федерального закона от 20 апреля 1995 г. N 45-ФЗ "О государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов", в соответствии со [ст. 5](#) которого к должностным лицам правоохранительных и контролирующих органов для обеспечения защиты их жизни и здоровья и сохранности их имущества органами, обеспечивающими безопасность, могут применяться следующие меры безопасности: 1) личная охрана, охрана жилища и имущества; 2) выдача оружия, специальных средств индивидуальной защиты и оповещения об опасности; 3) временное помещение в безопасное место; 4) обеспечение конфиденциальности сведений о защищаемых лицах; 5) перевод на другую работу (службу), изменение места работы (службы) или учебы; 6) переселение на другое место жительства; 7) замена документов, изменение внешности.

3. **Объективная сторона** состава преступления характеризуется действиями, состоящими в разглашении указанных сведений, т.е. в их передаче третьим лицам, совершенной в любой форме (устно, письменно, с использованием технических средств, в виде компьютерной информации, в публичном выступлении, в разговоре и т.п.).

4. Состав преступления - формальный. Преступление окончено, если сведения становятся известны хотя бы одному человеку, не имеющему права доступа к такой информации.

5. **Субъектом преступления** является вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста. Закон не предусматривает каких-либо дополнительных признаков субъекта, однако логическое толкование нормы приводит к выводу о том, что условием уголовной ответственности за данное преступление является наличие у виновного дополнительного специального признака: субъектом может быть только лицо, которому эти сведения были доверены либо стали известны в связи со служебной деятельностью (см. [комментарий к ст. 311 УК](#)).

6. **Субъективная сторона** состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Кроме этого, обязательным субъективным признаком является цель преступления - воспрепятствование служебной деятельности должностного лица правоохранительного или контролирующего органа, т.е. стремление виновного прервать или прекратить такую деятельность.

7. В [ч. 2 ст. 320 УК](#) в качестве квалифицирующего признака предусмотрено наступление тяжких последствий в результате разглашения сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении должностного лица правоохранительного или контролирующего органа. Данное понятие является оценочным, и его содержание определяется в зависимости от конкретных обстоятельств дела. К таковым может быть отнесено последующее убийство потерпевшего, причинение вреда его здоровью, уничтожение его имущества и т.п.

Психическое отношение виновного к наступлению тяжких последствий, на наш взгляд, характеризуется неосторожной формой вины в виде легкомыслия или небрежности. Поэтому в данном случае речь идет о двойной форме вины (см. [комментарий к ст. 27 УК](#)).

Статья 321. Дезорганизация деятельности учреждений, обеспечивающих изоляцию от общества

Комментарий к [статье 321](#)

1. **Непосредственным объектом** преступления является установленный нормативными актами порядок исполнения наказания и обеспечения изоляции от общества осужденных лиц. **Дополнительным объектом** является здоровье осужденного или сотрудника места лишения свободы либо места содержания под стражей. Потерпевшими являются осужденный к наказанию, связанному с изоляцией от общества ([ч. 1](#)), либо сотрудник таких учреждений или его близкие ([ч. 2](#)).

Под осужденным в этом составе преступления предполагается лицо, в отношении которого вынесен обвинительный приговор суда, вступивший в законную силу, к наказанию, связанному с изоляцией от общества, т.е. к аресту, содержанию в дисциплинарной воинской части, лишению свободы на определенный срок либо пожизненному лишению свободы.

Сотрудник места лишения свободы - лицо, имеющее специальное звание рядового или начальствующего состава сотрудника уголовно-исполнительной системы <1>. К сотрудникам мест содержания под стражей относятся лица рядового или начальствующего состава органов внутренних дел, сотрудники учреждений и органов уголовно-исполнительной системы, военнослужащие органов и пограничных войск Федеральной службы безопасности и Вооруженных сил Российской Федерации, исполняющие обязанности по обеспечению режима содержания под стражей. На период исполнения обязанностей по обеспечению режима содержания под стражей капитаны морских судов и начальники зимовок, а также уполномоченные ими лица несут обязанности и пользуются правами, предоставляемыми законом сотрудникам мест содержания под стражей <2>.

<1> [Статья 24](#) Закона РФ от 21 июля 1993 г. N 5473-1 "Об учреждениях и органах, исполняющих уголовные наказания в виде лишения свободы" // Ведомости Съезда народных депутатов и Верховного Совета РФ. 1993. N 33. Ст. 1316 (в ред. от 5 апреля 2010 г.).

<2> [Статья 12](#) Федерального закона от 15 июля 1995 г. N 103-ФЗ "О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений" // СЗ РФ. 1995. N 29. Ст. 2759 (в ред. от 27 сентября 2009 г.).

Понятие близких рассматривалось при анализе [ст. 317](#) УК.

2. К учреждениям и органам уголовно-исполнительной системы, обеспечивающим изоляцию от общества, относятся места лишения свободы и места заключения под стражу. Под местами лишения свободы следует понимать исправительные учреждения, исполняющие наказание в виде ареста, содержания в дисциплинарной воинской части, лишения свободы на определенный срок или пожизненного лишения свободы. К ним относятся арестные дома, гауптвахты, дисциплинарные воинские части, воспитательные колонии, колонии-поселения, лечебные исправительные учреждения, колонии общего, строгого и особого режимов, тюрьмы, а также следственные изоляторы в отношении осужденных, оставленных для выполнения работ по хозяйственному обслуживанию.

Местами содержания под стражей подозреваемых и обвиняемых согласно [ст. 7](#) Федерального закона от 15 июля 1995 г. N 103-ФЗ являются: а) следственные изоляторы уголовно-исполнительной системы Минюста России; б) изоляторы временного содержания подозреваемых и обвиняемых органов внутренних дел и погранслужб; в) учреждения уголовно-исполнительной системы Федеральной службы исполнения наказаний.

3. **Объективная сторона** состава преступления характеризуется совершением действий, которые могут быть выражены альтернативно в: применении насилия, не опасного для жизни или здоровья осужденного ([ч. 1 ст. 321](#) УК) или сотрудника места лишения свободы или места содержания под стражей либо их близких ([ч. 2 ст. 321](#) УК); 2) угрозе применения насилия к осужденному ([ч. 1 ст. 321](#) УК) или к сотруднику места лишения свободы или места содержания под стражей либо к их близким ([ч. 2 ст. 321](#) УК).

Под насилием, не опасным для жизни или здоровья, понимаются действия, направленные на причинение вреда здоровью, но не связанные с причинением такого вреда. К таким действиям могут относиться побои, причинение физической боли, ограничение свободы и т.п. Угрозы применения насилия охватывают любую степень насилия, в том числе и угрозы убийством. Угроза должна быть реальной и действительной. Состав преступления по конструкции - формальный; оно признается оконченным с момента совершения любого действия, вне зависимости от наступления каких-либо последствий.

4. **Субъект преступления** - специальный: физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста, осужденное к наказанию, связанному с изоляцией от общества, отбывающее такое наказание, либо подозреваемый или обвиняемый, находящиеся под стражей.

5. **Субъективная сторона** состава преступления предполагает вину в виде прямого умысла. Кроме того, к обязательным субъективным признакам могут альтернативно относиться цель совершения преступления - воспрепятствование исправлению осужденного, либо мотив мести за оказанное осужденным содействие администрации учреждения или органа уголовно-исполнительной системы.

Исправление осужденных - это процесс формирования у них уважительного отношения к человеку, обществу, труду, нормам, правилам и традициям человеческого общежития и стимулирование законопослушного поведения (ч. 1 ст. 9 УИК РФ). Содействие администрации учреждений или органов уголовно-исполнительной системы может выражаться, например, в предоставлении необходимой информации, в участии в самостоятельных организациях осужденных, сообщении о нарушениях требований режима отбывания наказания другими осужденными и т.п.

Мотивом насилия или угрозы его применения по отношению к сотруднику места лишения свободы или места содержания под стражей либо к их близким (ч. 2 ст. 321 УК) являются побуждения виновного, связанные со служебной деятельностью указанных категорий сотрудников. Обычно это месть за выполнение сотрудниками своих профессиональных обязанностей.

6. Квалифицирующие признаки указаны в ч. 3 ст. 321 УК.

Понятие организованной группы, участники которой применяют насилие, не опасное для жизни и здоровья, или угрожают применением насилия, дается в ч. 3 ст. 35 УК.

Под насилием, опасным для жизни или здоровья понимается причинение любого вреда здоровью осужденных или сотрудников: легкого, средней тяжести или тяжкого. Кроме этого, действия виновного могут фактически не причинить такого вреда здоровью, но по своей объективной направленности должны создавать реальную угрозу причинения такого вреда здоровью (например, если потерпевший защищался).

Статья 322. Незаконное пересечение Государственной границы Российской Федерации

Комментарий к [статье 322](#)

1. **Непосредственным объектом** преступления является установленный нормативными актами порядок пересечения Государственной границы РФ.

2. **Объективная сторона** состава преступления характеризуется совершением действий, состоящих в пересечении Государственной границы России: а) без действительных документов на право въезда в Российскую Федерацию или выезда из Российской Федерации либо б) без надлежащего разрешения, полученного в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Обязательным признаком объективной стороны этого состава преступления является место совершения преступления - государственная граница. Государственная граница РФ - это линия и проходящая по этой линии вертикальная поверхность, определяющая пределы государственной территории (суши, вод, недр и воздушного пространства) РФ, т.е. пространственный предел действия государственного суверенитета РФ <1>.

<1> [Статья 1](#) Закона РФ от 1 апреля 1993 г. N 4730-1 "О Государственной границе Российской Федерации" (с последующими изменениями и дополнениями).

Пересечение государственной границы на суше лицами и транспортными средствами осуществляется на путях международного железнодорожного, автомобильного сообщения либо в иных местах, определяемых международными договорами Российской Федерации или решениями Правительства РФ. Основанием для пропуска через государственную границу лиц, транспортных средств, грузов, товаров и животных является наличие действительных документов на право въезда лиц в Российскую Федерацию или выезда их из Российской Федерации, документов на транспортные средства, грузы, товары и животных (ст. 11 Закона от 1 апреля 1993 г. N 4730-1 "О Государственной границе Российской Федерации" (в ред. от 03.06.2011)).

Въезд в пункты пропуска через государственную границу и выезд из них лиц и транспортных средств, а также ввоз и вывоз грузов, товаров и животных осуществляются в специально выделенных для этих целей местах по пропускам, выдаваемым администрацией аэропортов, аэродромов, морских, речных портов, железнодорожных, автомобильных вокзалов и станций, других транспортных предприятий по согласованию с пограничными органами и пограничными войсками (ст. 23 Закона от 1 апреля 1993 г. N 4730-1).

Выезд из Российской Федерации и въезд в Российскую Федерацию граждане Российской Федерации осуществляют по действительным документам, удостоверяющим личность гражданина Российской Федерации за пределами территории Российской Федерации. Порядок оформления, выдачи и изъятия этих документов определяется Федеральным [законом](#) от 15 августа 1996 г. N 114-ФЗ "О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию" (ред. от 08.07.2012) <1>. Иностранцы граждане или лица без гражданства обязаны при въезде в Российскую Федерацию и выезде из Российской Федерации предъявить действительные документы, удостоверяющие их личность и признаваемые Российской Федерацией в этом качестве, и визу, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации. Лица без гражданства осуществляют въезд в Российскую Федерацию и выезд из Российской Федерации в соответствии с правилами, установленными для иностранных граждан, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации или международным договором Российской Федерации.

<1> Федеральный [закон](#) от 15 августа 1996 г. N 114-ФЗ "О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию" (в ред. от 18.07.1998 N 110-ФЗ, от 24.06.1999 N 118-ФЗ, от 10.01.2003 N 7-ФЗ, от 30.06.2003 N 86-ФЗ, от 29.06.2004 N 58-ФЗ) // СЗ РФ. 1996. N 34. Ст. 4029; и др.

Документами, по которым осуществляется выезд из Российской Федерации и въезд в Российскую Федерацию, являются: для граждан Российской Федерации - внутригосударственный, дипломатический, служебный паспорт либо паспорт моряка (удостоверение личности моряка) - [ст. 7](#) Федерального закона от 15 августа 1996 г. N 114-ФЗ; для иностранных граждан и лиц без гражданства - документы, удостоверяющие их личность и признаваемые Российской Федерацией в качестве таковых, а также в определенных случаях - виза, выданная соответствующим дипломатическим представительством или консульским учреждением за пределами Российской Федерации - [ст. 24](#) Федерального закона от 15 августа 1996 г. N 114-ФЗ; для транзитного проезда иностранных граждан и лиц без гражданства по территории Российской Федерации необходима российская транспортная виза, виза на въезд в сопредельное государство либо виза государства назначения и действительные для выезда из Российской Федерации проездные документы - [ст. 29](#) Федерального закона от 15 августа 1996 г. N 114-ФЗ.

3. Состав преступления - формальный. Преступление считается оконченным с момента, когда лицо пересекло Государственную границу РФ вне зависимости от направления пересечения.

4. Согласно [ч. 12 ст. 9](#) Закона РФ от 1 апреля 1993 г. N 4730-1 не является нарушением правил пересечения Государственной границы РФ вынужденное пересечение Государственной границы РФ лицами, транспортными средствами на суше, заход иностранных судов, иностранных военных кораблей и других государственных судов, эксплуатируемых в некоммерческих целях, на

территорию Российской Федерации, вынужденный влет в воздушное пространство Российской Федерации воздушных судов, осуществляемые в силу следующих чрезвычайных обстоятельств: несчастного случая; аварии или стихийного бедствия, угрожающего безопасности иностранного судна (в том числе, воздушного), иностранного военного корабля или другого государственного судна, эксплуатируемого в некоммерческих целях; сильного шторма, ледохода или ледовых условий, угрожающих безопасности иностранного судна, иностранного военного корабля или другого государственного судна, эксплуатируемого в некоммерческих целях; буксировки поврежденного иностранного судна, иностранного военного корабля или другого государственного судна, эксплуатируемого в некоммерческих целях; доставки спасенных людей; оказания срочной медицинской помощи члену экипажа или пассажирам, а также в силу других чрезвычайных обстоятельств.

5. **Субъект преступления** - вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

6. **Субъективная сторона** состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла.

7. В соответствии с Федеральным [законом](#) от 30.12.2012 N 312-ФЗ "О внесении изменений в статью 322 Уголовного кодекса Российской Федерации и статьи 150 и 151 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации" (принят ГД ФС РФ 19.12.2012) статья дополнена новой редакцией [частей 2 и 3](#).

По [ч. 2 данной статьи](#) ответственность предусмотрена за пересечение Государственной границы Российской Федерации при въезде в Российскую Федерацию иностранным гражданином или лицом без гражданства, въезд которым в Российскую Федерацию заведомо для виновного запрещен по основаниям, предусмотренным законодательством Российской Федерации. Состав преступления в этом случае формальный. Объективная сторона в целом соответствует представленной в [ч. 1 комментируемой статьи](#). Заведомость означает то, что виновный заранее знал незаконность своего въезда в Российскую Федерацию. Поэтому субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла. Субъект преступления специальный - вменяемое лицо, иностранный гражданин или лицо без гражданства, достигшее 16 лет.

В [части 3 ст. 322 УК](#) предусмотрена ответственность за квалифицированные составы преступлений, указанных в [ч. ч. 1 и 2 данной статьи](#). Ответственность усилена за: а) совершение незаконного пересечения государственной границы РФ в составе группы лиц по предварительному сговору или организованной группы; б) деяние, сопряженное с применением насилия или с угрозой его применения.

Понятия группы лиц по предварительному сговору и организованной группы определяются в [ст. 35 УК](#).

Под насилием в рамках данного состава понимается такой способ пересечения Государственной границы РФ, который допускает максимальное причинение вреда здоровью средней тяжести. Если незаконное пересечение Государственной границы РФ сопряжено с умышленным причинением потерпевшему тяжкого вреда здоровью, необходима дополнительная квалификация по [ст. 111 УК](#). Угрозы могут носить любой характер, связанный с физическим насилием, включая угрозы убийством. В этом составе преступления дополнительным объектом является здоровье человека (как правило, лиц, осуществляющих контроль за порядком пересечения Государственной границы РФ).

8. [Примечание к ст. 322 УК РФ](#) оговаривает, что действие рассматриваемой статьи не распространяется на случаи прибытия в Российскую Федерацию иностранных граждан и лиц без гражданства с нарушением правил пересечения государственной границы для использования права политического убежища в соответствии с [Конституцией](#) РФ, если в их действиях не содержится иного состава преступления. Порядок предоставления политического убежища регламентируется подзаконными нормативными актами.

Статья 322.1. Организация незаконной миграции

Комментарий к статье 322.1

1. В настоящее время вопросы миграционной политики в Российской Федерации достаточно актуальны в связи с продолжающимся в последние 15 лет практически бесконтрольным въездом в Российскую Федерацию и пребыванием в России иностранных граждан и лиц без гражданства, преимущественно из стран СНГ, а также в связи с обострившейся угрозой международного терроризма. Правоприменительные функции, функции по контролю и надзору и функции по оказанию государственных услуг в сфере миграции в Российской Федерации осуществляет Федеральная миграционная служба <1>.

<1> См.: [Постановление](#) Правительства РФ от 13.07.2012 N 711 "О вопросах федеральной миграционной службы" и утвержденное этим Постановлением Положение о федеральной миграционной службе.

2. **Непосредственным объектом** рассматриваемого состава преступления является установленный нормативными актами порядок законной миграции в Российской Федерации. Диспозиция нормы устанавливает, что действия могут совершаться только в отношении иностранных граждан или лиц без гражданства, что является обязательным признаком этого состава преступления.

В соответствии со [ст. 3](#) Федерального закона от 31 мая 2002 г. N 62-ФЗ "О гражданстве Российской Федерации" <1> (в ред. от 28 июня 2009 г.) иностранными гражданами являются лица, не являющиеся гражданами Российской Федерации и имеющие гражданство (подданство) иностранного государства. Лица с двойным гражданством (одно из которых российское) не предусмотрены в данном составе преступления. Лицо без гражданства в соответствии со [ст. 3](#) Федерального закона - это лицо, не являющееся гражданином Российской Федерации и не имеющее доказательств наличия гражданства иностранного государства.

<1> Российская газета. 2002. 5 июня.

3. **Объективная сторона** состава преступления характеризуется действиями виновного, перечисленными в законе в альтернативной форме: 1) организация незаконного въезда в Российскую Федерацию иностранных граждан или лиц без гражданства; 2) организация незаконного пребывания в Российской Федерации иностранных граждан или лиц без гражданства; 3) организация незаконного транзитного проезда через территорию Российской Федерации иностранными гражданами или лицами без гражданства.

Организация незаконного въезда в Российскую Федерацию иностранных граждан или лиц без гражданства предполагает совершение комплекса действий, направленных на обеспечение возможности въезда в Россию указанных лиц вне зависимости от цели въезда. Конкретно это может выражаться в приобретении за свой счет билетов для въезда в Российскую Федерацию железнодорожным, воздушным или иными видами транспорта; предоставлении собственного транспорта для въезда в Российскую Федерацию; оформлении незаконных приглашений для въезда в Российскую Федерацию и т.п. При этом такой въезд должен носить незаконный характер, т.е. осуществляться при наличии оснований, когда въезд в Российскую Федерацию иностранному гражданину или лицу без гражданства не разрешается в соответствии со [ст. 27](#) Федерального закона от 15 августа 1996 г. N 114-ФЗ "О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию" (см. [комментарий к ст. 322 УК РФ](#)). По смыслу диспозиции рассматриваемой нормы такие действия должны совершаться не в отношении одного иностранного гражданина или апатрида, а в отношении неопределенно большого числа лиц, поэтому данное деяние может носить продолжаемый характер или совершаться разово, но в отношении большого количества людей. Арифметический подход к установлению минимального количества незаконно въехавших лиц в данной ситуации неприменим. В каждом конкретном

случае необходимо оценивать действия виновного с учетом комплекса обстоятельств. Это деяние окончено с момента незаконного пересечения Государственной границы РФ иностранными гражданами или лицами без гражданства. Такие лица, в свою очередь, могут привлекаться к уголовной ответственности по [ст. 322 УК](#), если они достигли 16-летнего возраста.

Организация незаконного пребывания в Российской Федерации иностранных граждан или лиц без гражданства может выражаться в оформлении незаконной регистрации указанных лиц по месту пребывания, незаконном оформлении миграционных карт, предоставлении жилища указанным лицам с проживанием на территории России без надлежащих документов и т.п.

Организация незаконного транзитного проезда через территорию Российской Федерации иностранными гражданами или лицами без гражданства предполагает совершение таких действий организационного характера, которые направлены на обеспечение незаконного проезда указанных лиц через территорию Российской Федерации в другое государство. Конкретно это может быть выражено в предоставлении транспорта для незаконного проезда, обеспечении сопровождения указанных лиц при их проезде, подкупе должностных лиц с целью обеспечения незаконного проезда иностранных граждан или апатридов и т.п.

4. Состав преступления - формальный. Преступление окончено с момента совершения любого из указанных в диспозиции действий организационного характера.

5. **Субъект преступления** - вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

6. **Субъективная сторона** характеризуется виной в форме прямого умысла.

7. **Часть 2 ст. 322.1 УК** предусматривает два квалифицирующих признака: а) совершение этого преступления в составе организованной группы (см. [ст. 35 УК](#)); б) совершение тех же деяний в целях совершения преступления на территории Российской Федерации. Вид такого преступления и его тяжесть законом не определены, поэтому при квалификации достаточно установить направленность умысла виновного на организацию незаконной миграции с указанной целью. Если незаконные мигранты фактически совершат преступление, то организатор миграции подлежит уголовной ответственности за это преступление в качестве соучастника.

Статья 323. Противоправное изменение Государственной границы Российской Федерации

Комментарий к [статье 323](#)

1. **Непосредственным объектом** преступления является неприкосновенность Государственной границы РФ. Предметом преступления являются пограничные знаки - видимые знаки, которыми на местности обозначается государственная граница (пограничные столбы, пограничные пирамиды, буи).

2. **Объективная сторона** состава преступления заключается в совершении ряда альтернативных действий: 1) изъятии пограничных знаков; 2) их перемещении или 3) уничтожении таких знаков. Под изъятием понимается устранение пограничных знаков с Государственной границы РФ. Перемещение - это перенесение пограничных знаков с последующей их установкой в другом месте. Уничтожение - это приведение пограничного знака в непригодное для использования состояние, когда его восстановление невозможно.

3. Состав преступления - формальный. Преступление признается оконченным с момента совершения любого из указанных действий.

4. **Субъект преступления** - вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

5. **Субъективная сторона** характеризуется умышленной виной в виде прямого умысла и специальной целью совершения преступления - противоправное изменение Государственной границы РФ.

6. В [ч. 2 ст. 323 УК РФ](#) предусмотрен один квалифицирующий признак - наступление в

результате совершенного деяния тяжких последствий. Данное понятие является оценочным. Вопрос об отнесении тех или иных последствий к тяжким решается судом в каждом конкретном случае в зависимости от обстоятельств дела. К тяжким последствиям можно отнести, например: причинение существенного материального ущерба, осложнение отношений между государствами, возникновение иных пограничных конфликтов, в том числе вооруженных, и т.п. Психологическое отношение виновного к тяжким последствиям может выражаться виной в виде прямого или косвенного умысла.

Статья 324. Приобретение или сбыт официальных документов и государственных наград

Комментарий к [статье 324](#)

1. Непосредственным объектом преступления является порядок обращения официальных документов и государственных наград.

Предметом преступления являются: а) официальные документы, предоставляющие права или освобождающие от обязанностей; б) государственные награды РФ, РСФСР, СССР.

Любые документы в зависимости от субъекта, от которого они исходят, подразделяются на официальные и неофициальные. Официальный документ - это материальный объект с зафиксированной на нем информацией в виде текста, звукозаписи или изображения, удостоверяющий события или факты, имеющие юридическое значение и влекущие юридические последствия (осведомительный документ, например, свидетельство о регистрации брака), либо предоставляющий права, возлагающий обязанности или освобождающий от них (распорядительный документ, например, удостоверение участника Великой Отечественной войны, лицензия на право занятия какой-либо деятельностью, диплом об образовании, водительское удостоверение). Неофициальный документ - это документ, созданный лицом вне сферы его служебной деятельности или выполнения общественных обязанностей (например, расписка о получении в долг денежной суммы). В случае заверения (удостоверения) какого-либо неофициального документа должностным лицом, нотариусом, иным компетентным органом данный документ признается официальным, так как исходит уже от компетентного лица и приобретает юридическую силу. Предметом рассматриваемого состава преступления являются только распорядительные официальные документы.

Государственные награды являются высшей формой поощрения граждан за выдающиеся заслуги или достижения при защите Отечества, государственном строительстве, экономике, науке, культуре, искусстве, воспитании, просвещении, охране здоровья, жизни и прав граждан, благотворительной деятельности и иные заслуги перед государством. К государственным наградам Российской Федерации относятся, например, звание Героя Российской Федерации, ордена, медали, знаки отличия, почетные звания Российской Федерации. Государственные награды РСФСР и СССР - это звание Героя Советского Союза, Героя Социалистического Труда, ордена, медали, почетные звания РСФСР и СССР. Государственные награды являются именными и неотчуждаемыми.

2. Объективная сторона состава преступления выражается в совершении одного из двух альтернативных действий: 1) незаконного приобретения или 2) сбыта указанных выше предметов преступления. Незаконность действий означает их совершение без установленных законом оснований и соответствующей процедуры. Приобретение предполагает возмездное или безвозмездное получение официальных документов или государственных наград любым способом (покупка, получение в дар, обмен и др.). Приобретение официальных документов путем их похищения образует состав преступления, предусмотренный [ст. 325](#) УК. Похищение государственных наград должно квалифицироваться по настоящей [статье](#). Сбыт образует возмездная или безвозмездная передача указанных предметов другому лицу (продажа, дарение, переуступка, обмен и др.).

3. Состав преступления - формальный. Преступление считается оконченным с момента совершения любого из перечисленных действий.

4. **Субъект преступления** - физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста. **Субъективная сторона** состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла.

Статья 325. Похищение или повреждение документов, штампов, печатей либо похищение марок акцизного сбора, специальных марок или знаков соответствия

Комментарий к [статье 325](#)

1. **Непосредственным объектом** данного преступления является сохранность и порядок выдачи документов, штампов, печатей, марок акцизного сбора, специальных марок и знаков соответствия. Предметом преступления являются официальные документы, штампы, печати ([ч. 1 ст. 325 УК](#)); паспорт или другой важный личный документ ([ч. 2 ст. 325 УК](#)); марки акцизного сбора, специальные марки или знаки соответствия, защищенные от подделок ([ч. 3 ст. 325 УК](#)).

Официальный документ - это документ, удостоверяющий события или факты, имеющие юридическое значение и влекущие юридические последствия, либо предоставляющий права, возлагающий обязанности или освобождающий от них, имеющий установленную форму и реквизиты. Штамп - особая разновидность ручной печатной формы, содержащая определенные реквизиты и предназначенная для производства оттисков при составлении документов. Он содержит реквизиты юридического лица либо данные должностного лица, выдающего документ, указание на дату выдачи, входящий и исходящий номера. Печать представляет собой изготовленное особым способом клише с вырезанными знаками или символами, предназначенное для производства оттиска на бумаге, сургуче или иных материалах. На печати указываются реквизиты юридического или физического лица, которым она принадлежит. Если на печати изображен Государственный герб Российской Федерации, такая печать называется гербовой.

Паспорт представляет собой основной документ, удостоверяющий личность человека. Предметом данного преступления является как паспорт гражданина Российской Федерации, так и паспорт иностранного гражданина. В России существуют следующие виды паспортов: общегражданский, заграничный, дипломатический, служебный и паспорт моряка. Общие правила об общегражданском паспорте установлены в [Положении](#) о паспорте гражданина Российской Федерации <1>, согласно которому паспорт гражданина Российской Федерации является основным документом, удостоверяющим личность гражданина Российской Федерации на территории Российской Федерации. Паспорт обязаны иметь все граждане Российской Федерации, достигшие 14-летнего возраста и проживающие на территории Российской Федерации.

<1> [Постановление](#) Правительства РФ от 8 июля 1997 г. N 828 "Об утверждении Положения о паспорте гражданина Российской Федерации, образца бланка и описания паспорта гражданина Российской Федерации" (в ред. от 25.09.1999 N 1091, от 05.01.2001 N 7, от 22.01.2002 N 32, от 02.07.2003 N 392, от 23.01.2004 N 35) // СЗ РФ. 1997. N 28. Ст. 3444; и др.

Дипломатический паспорт выдается Министерством иностранных дел Российской Федерации гражданам Российской Федерации, которые в соответствии с Венской [конвенцией](#) 1961 года о дипломатических сношениях и другими международными договорами Российской Федерации при выезде за пределы территории Российской Федерации для исполнения возложенных на них служебных обязанностей обладают дипломатическим иммунитетом, Президенту Российской Федерации, членам Совета Федерации и депутатам Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации, членам Правительства Российской Федерации и иным должностным лицам высших органов государственной власти, отнесенным к государственным должностям категории "А"; дипломатическим сотрудникам и дипломатическим курьерам Министерства иностранных дел Российской Федерации; членам их семей.

Государственным служащим, замещающим государственные должности Российской Федерации или государственные должности субъектов Российской Федерации, отнесенные к государственным должностям категорий "Б" и "В", и сопровождающим их в служебной командировке за пределы территории Российской Федерации работникам административно-

технических служб и сотрудникам специальных служб различных аппаратов, а также военнослужащим Российской Федерации, проходящим военную службу за пределами территории Российской Федерации, штатным работникам административно-технических служб дипломатических представительств и консульских учреждений Российской Федерации за пределами территории Российской Федерации и некоторым другим лицам выдается служебный паспорт, но на срок не более чем пять лет.

Дипломатический паспорт и служебный паспорт являются собственностью Российской Федерации и после завершения срока служебной командировки за пределы территории Российской Федерации подлежат возврату в организацию, направившую гражданина Российской Федерации в служебную командировку за пределы территории Российской Федерации <1>.

<1> См.: [ст. 12](#) Федерального закона от 15 августа 1996 г. N 114-ФЗ "О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию" (в ред. от 18.07.1998 N 110-ФЗ, от 24.06.1999 N 118-ФЗ, от 10.01.2003 N 7-ФЗ, от 30.06.2003 N 86-ФЗ, от 29.06.2004 N 58-ФЗ) // СЗ РФ. 1996. N 34. Ст. 4029; и др.

Паспорт моряка является документом, удостоверяющим личность его владельца как за пределами Российской Федерации, так и в пределах Российской Федерации. Паспорт моряка выдается гражданам Российской Федерации, работающим на российских судах заграничного плавания или командируемым российскими судовладельцами для работы на иностранных судах, а также включенным в судовую роль курсантам (учащимся) учебных заведений, командируемым на суда работникам федеральных органов исполнительной власти и работникам предприятий, учреждений и организаций, находящихся в ведении этих органов <1>.

<1> [Постановление](#) Правительства РФ от 1 декабря 1997 г. N 1508 "Об утверждении Положения о паспорте моряка" (в ред. от 08.07.2002 N 508) // СЗ РФ. 1997. N 49. Ст. 5598; и др.

К иным важным личным документам можно отнести, например, военный билет, служебное удостоверение, трудовую книжку, пенсионное удостоверение, водительское удостоверение. Отнесение иного личного документа (помимо паспорта) к важным оценивается в каждом конкретном случае исходя из обстоятельств дела, с учетом его значения для потерпевшего.

Марки акцизного сбора представляют собой документ, удостоверяющий уплату акциза (косвенного налога), которые используются при маркировке, например, алкогольной или табачной продукции. Специальные марки - это разрешения на производство или реализацию определенных товаров, например, видео- или аудиокассет. Знаки соответствия определяют качество товара и его соответствие требованиям безопасности, установленным техническим регламентом (подробнее их признаки раскрывались при анализе [ст. 171.1](#) УК).

2. Объективная сторона состава преступления, предусмотренного [ч. 1 ст. 325](#) УК, характеризуется деянием в форме любого из альтернативно указанных действий: 1) похищение официальных документов, штампов или печатей; 2) уничтожение указанных предметов; 3) их повреждение; 4) сокрытие таких документов, печатей, штампов.

Похищение представляет собой противоправное изъятие официального документа, штампа, печати и (или) обращение его в свою пользу или пользу других лиц, совершенное любым способом (тайно, открыто, путем обмана или злоупотребления доверием, путем присвоения). Уничтожение - это приведение указанных предметов в такое состояние, когда их невозможно использовать по назначению и невозможно их восстановление. Повреждение - это причинение указанным предметам такого вреда, который существенно затрудняет их использование по назначению, но может быть устранен. Сокрытие означает совершение действий, препятствующих обнаружению указанных предметов и их использованию.

3. Состав преступления по конструкции объективной стороны - формальный. Преступление признается оконченным с момента совершения любого из указанных действий.

4. **Субъект преступления** - вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

5. **Субъективная сторона** состава преступления характеризуется умышленной виной в виде прямого умысла. Обязательным субъективным признаком этого состава преступления является мотив: корыстная или иная личная заинтересованность. Корыстная заинтересованность представляет собой стремление виновного к получению дополнительного дохода или освобождению от материальных затрат. Иная личная заинтересованность может выражаться в побуждениях, связанных с получением выгод неимущественного характера (улучшение служебных показателей, стремление избежать дисциплинарного взыскания и т.п.).

6. В ч. 2 ст. 325 УК предусмотрена ответственность за похищение у гражданина паспорта или другого важного личного документа. Если похищенный личный документ в дальнейшем был уничтожен виновным, его действия квалифицируются только по ч. 2 ст. 325 УК и дополнительной квалификации по ч. 1 ст. 325 УК не требуется (Бюллетень Верховного Суда РФ. 2000. N 7. С. 14).

Состав этого преступления - формальный. Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Поэтому не будет данного состава, например, если виновный совершил кражу сумочки, в которой был паспорт потерпевшей, не имея желания похитить именно этот документ.

7. **Часть 3 ст. 325** УК предусматривает ответственность за похищение специфических предметов: марок акцизного сбора, специальных марок или знаков соответствия, защищенных от подделок (см. [комментарий к ст. 171.1](#) УК).

Статья 326. Подделка или уничтожение идентификационного номера транспортного средства

Комментарий к [статье 326](#)

1. **Непосредственным объектом** преступления является установленный нормативными актами порядок государственного учета и регистрации транспортных средств.

2. **Предметом преступления** альтернативно являются: 1) идентификационный номер; 2) номер кузова; 3) номер шасси; 4) номер двигателя; 5) государственный регистрационный знак транспортного средства; 6) транспортное средство с заведомо поддельным идентификационным номером, номером кузова, шасси, двигателя или с заведомо поддельным государственным регистрационным знаком; 7) кузов, шасси, двигатель с заведомо поддельным номером.

Идентификационный номер, номер кузова, номер шасси и номер двигателя присваиваются транспортному средству заводом-изготовителем. Государственный регистрационный знак транспортного средства представляет собой номер установленного образца, размещаемый на корпусе транспортного средства по решению ГИБДД или иного компетентного государственного органа. Указанные номера фиксируются в паспорте транспортного средства и некоторых других документах. Транспортным средством признается устройство, предназначенное для перевозки по дорогам людей, грузов или оборудования, установленного на нем <1>. Кузов, шасси, двигатель представляют собой основные узлы и агрегаты транспортного средства.

<1> См.: [пункт 1.2](#) Правил дорожного движения Российской Федерации (утв. Постановлением Правительства РФ от 23 октября 1993 г. N 1090) (ред. от 19.07.2012) // [Собрание актов Президента и Правительства РФ. 1993. N 47. Ст. 4531](#); и др.

3. **Объективная сторона** состава преступления выражается в совершении одного из следующих деяний в форме активных действий: 1) подделка идентификационного номера, номера кузова, шасси, двигателя; 2) уничтожение идентификационного номера, номера кузова, шасси,

двигателя; 3) подделка государственного регистрационного знака транспортного средства; 4) сбыт транспортного средства с заведомо поддельным идентификационным номером, номером кузова, шасси, двигателя или с заведомо поддельным государственным регистрационным знаком; 5) сбыт кузова, шасси, двигателя с заведомо поддельным номером; 6) использование заведомо поддельного или подложного государственного регистрационного знака.

Подделка представляет собой полное или частичное изменение указанных номеров или знаков путем их перебивки, вытравливания цифр или букв, закрашивания или иными способами, в результате чего создается новый номер. **Уничтожение номеров** предполагает приведение их в состояние, при котором невозможно восприятие номера, либо полное его удаление. **Сбыт** означает совершение возмездной или безвозмездной передачи транспортного средства, кузова, шасси, двигателя третьим лицам (продажа, обмен, дарение, передача в залог и т.п.).

4. Состав преступления по конструкции - формальный. Преступление признается оконченным с момента совершения любого из альтернативно указанных действий.

5. **Субъект преступления** - физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

6. **Субъективная сторона** состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Для подделки или уничтожения номеров или знаков законом предусмотрены специальные цели совершения преступления - последующая эксплуатация или сбыт транспортного средства. Цель эксплуатации означает желание виновного использовать транспортное средство для перевозки по дорогам людей, грузов или оборудования. Цель сбыта предполагает желание в дальнейшем возмездно или безвозмездно передать транспортное средство третьим лицам. Для сбыта транспортного средства, кузова, шасси, двигателя обязательным интеллектуальным признаком умысла является заведомость в отношении поддельного характера номеров этих предметов. Для использования предусмотрена специальная цель - дальнейшее совершение преступления либо облегчение его совершения или сокрытие.

7. Если виновный при сбыте предметов преступления преследовал дополнительно цели придания правомерного вида их владению, пользованию и распоряжению, то налицо совокупность преступлений, предусмотренных [ст. ст. 174](#) или [174.1](#) УК (в зависимости от того, кто приобрел транспортное средство, кузов, шасси или двигатель преступным путем). Конкуренция норм исключается, так как в таких случаях одновременно причиняется вред различным объектам уголовно-правовой охраны: отношениям в сфере экономической деятельности и порядку управления.

8. В [ч. 2 ст. 326](#) УК РФ предусмотрено два квалифицирующих признака: 1) совершение преступления группой лиц по предварительному сговору или 2) организованной группой (см. [комментарий к ст. 35](#) УК).

Статья 327. Подделка, изготовление или сбыт поддельных документов, государственных наград, штампов, печатей, бланков

Комментарий к [статье 327](#)

1. **Непосредственным объектом** преступления является установленный законом порядок изготовления и выдачи официальных документов, государственных наград, штампов, печатей, бланков. Предметом преступления являются: 1) удостоверение или иной официальный документ, предоставляющий права или освобождающий от обязанностей физических или юридических лиц; 2) поддельные государственные награды РФ, РСФСР, СССР, штампы, печати, бланки.

Удостоверение - это официальный документ, удостоверяющий личность владельца, выдаваемый государственными или негосударственными органами и содержащий демографические, служебные, социальные или иные сведения о его владельце. Иной официальный документ, предоставляющий права или освобождающий от обязанностей, представляет собой распорядительный документ, понятие которого анализировалось при рассмотрении [ст. 324](#) УК. Понятия государственных наград, штампов, печатей также определялись при анализе [ст. ст. 324](#) и

[325 УК](#). Бланк представляет собой лист бумаги с частично воспроизведенным текстом или графическим изображением, с указанием определенных реквизитов, требующий дальнейшего заполнения.

2. Объективная сторона состава преступления характеризуется совершением деяния в форме действий, перечисленных в альтернативной форме: 1) подделка удостоверения или иного официального документа; 2) сбыт такого документа; 3) изготовление поддельных государственных наград РФ, РСФСР, СССР, штампов, печатей, бланков; 4) сбыт таких поддельных предметов.

Подделка - это интеллектуальный или физический подлог, связанный с внесением изменений в содержание подлинного удостоверения или иного официального документа незаконными способами (изменение фамилии, переклейка фотографии, исправление срока действия документа и т.п.). Сбыт документов или поддельных государственных наград, штампов, печатей, бланков означает их возмездную или безвозмездную передачу другому лицу. Изготовление поддельных государственных наград РФ, РСФСР, СССР, штампов, печатей, бланков означает их получение в результате обработки сырья и материалов (металла, резины, пластмассы, бумаги и т.п.), при котором получается предмет, по своим внешним признакам соответствующий оригиналу изготавливаемой награды, штампа, печати, бланка.

3. В [ч. 2 ст. 327 УК](#) предусмотрена ответственность за те же деяния, но совершенные с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение. В [ч. 3 ст. 327 УК](#) действием является использование заведомо подложного документа. **Предмет** этого преступления - подложный документ (диплом, свидетельство, лицензия и т.п.), т.е. официальный документ, содержащий ложную информацию. Представляется, что подложный документ может быть как поддельным (с внесенными в подлинный документ изменениями), так и незаконно изготовленным полностью с внесенными в него ложными сведениями.

Использование означает его предъявление органам или лицам с целью получения прав или освобождения от обязанностей. Преступление окончено с момента предъявления подложного документа. Использование заведомо подложного документа лицом, совершившим его подделку, охватывается [ч. 1 ст. 327 УК](#) и дополнительной квалификации по [ч. 3 этой статьи](#) не требует (Бюллетень Верховного Суда РФ. 1999. N 10. С. 9).

Использование подложного документа при мошенничестве является разновидностью обмана и охватывается признаками состава преступления, предусмотренного [ст. 159 УК](#). Подделка документа и его дальнейшее использование при мошенничестве квалифицируются по совокупности преступлений ([ч. 1 ст. 327](#) и [ст. 159 УК](#)).

4. Состав преступления - формальный. Преступление признается оконченным с момента совершения любого из действий, перечисленных в диспозиции.

5. Субъект преступления - физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста. Если такое деяние совершается должностным лицом или государственным служащим, служащим органа местного самоуправления, оно подлежит квалификации по [ст. 292 УК](#) (служебный подлог). Субъектом преступления, предусмотренного [ч. 3 ст. 327 УК](#), является лицо, которое не изготавливало этот документ лично.

6. Субъективная сторона состава преступления характеризуется умышленной виной в виде прямого умысла. Для подделки и изготовления необходимо установление специальной цели преступления - последующее использование поддельного предмета.

Статья 327.1. Изготовление, сбыт поддельных марок акцизного сбора, специальных марок или знаков соответствия либо их использование

Комментарий к [статье 327.1](#)

1. Непосредственным объектом состава преступления является установленный

нормативными актами порядок изготовления, сбыта и использования марок акцизного сбора, специальных марок и знаков соответствия.

Предметом преступления являются поддельные марки акцизного сбора, специальные марки или знаки соответствия (см. [комментарий к ст. 171.1 УК](#)).

2. **Объективная сторона** состава преступления характеризуется совершением деяния в форме активных действий, перечисленных в диспозиции в альтернативной форме: 1) изготовление поддельных марок акцизного сбора, специальных марок, знаков соответствия; 2) сбыт таких марок или знаков ([ч. 1 ст. 327.1 УК](#)); 3) использование заведомо поддельных акцизных и специальных марок, знаков соответствия, защищенных от подделок ([ч. 2 ст. 327.1 УК](#)).

Под изготовлением поддельных марок акцизного сбора, специальных марок и знаков соответствия понимают их производство из сырья и материалов способами, позволяющими получить поддельные документы, имеющие значительное сходство с настоящими. Сбыт означает возмездную или безвозмездную передачу указанных выше предметов третьим лицам. Использование означает размещение поддельных марок или знаков соответствия на товарах или продукции. Изготовление поддельных марок и последующее их использование образует совокупность преступлений, предусмотренных [ч. ч. 1 и 2 рассматриваемой статьи](#).

3. Состав преступления - формальный. Преступление признается оконченным с момента совершения любого из указанных действий.

4. **Субъект преступления** - физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

5. **Субъективная сторона** характеризуется умышленной виной в виде прямого умысла. Обязательным субъективным признаком, относящимся к изготовлению марок или знаков соответствия, является специальная цель последующего их сбыта.

Статья 328. Уклонение от прохождения военной и альтернативной гражданской службы

Комментарий к [статье 328](#)

1. **Непосредственным объектом** преступления является установленный нормативными актами порядок организации призыва на военную службу или прохождения альтернативной гражданской службы.

Согласно [ч. 1 ст. 2](#) Федерального закона от 28 марта 1998 г. N 53-ФЗ "О воинской обязанности и военной службе" <1> (в ред. от 08.12.2011) военная служба является особым видом федеральной государственной службы, исполняемой гражданами в Вооруженных силах Российской Федерации, а также в пограничных войсках, во внутренних войсках Министерства внутренних дел Российской Федерации, Службе внешней разведки Российской Федерации, органах Федеральной службы безопасности, других войсках, воинских формированиях и органах.

<1> Федеральный [закон](#) от 28 марта 1998 г. N 53-ФЗ "О воинской обязанности и военной службе" (с изменениями от 21 июля 1998 г., 7 августа, 7 ноября 2000 г., 12 февраля, 19 июля 2001 г., 13 февраля, 21 мая, 28 июня, 25 июля, 30 декабря 2002 г., 22 февраля, 30 июня, 11 ноября, 23 декабря 2003 г., 22 февраля, 22, 26 апреля 2004 г.) // СЗ РФ. 1998. N 13. Ст. 1475; и др.

Согласно [ч. 1 ст. 1](#) Федерального закона от 25 июля 2002 г. N 113-ФЗ "Об альтернативной гражданской службе" <1> (в ред. от 30.11.2011) альтернативная гражданская служба - особый вид трудовой деятельности в интересах общества и государства, осуществляемый гражданами взамен военной службы по призыву. Для правильной квалификации подобных деяний необходимы разъяснения Пленума Верховного Суда РФ от 03.04.2008 "О практике рассмотрения судами уголовных дел об уклонении от призыва на военную службу и от прохождения военной или альтернативной гражданской службы".

<1> Федеральный закон от 25 июля 2002 г. N 113-ФЗ "Об альтернативной гражданской службе" // СЗ РФ. 2004. N 23. Ст. 2309.

2. Объективная сторона состава преступления характеризуется деянием виновного в форме бездействия:

1) уклонение от призыва на военную службу при отсутствии законных оснований для освобождения от нее (**ч. 1 ст. 328 УК**). Уклонением от призыва признается неявка гражданина без уважительных причин по повестке военного комиссариата на медицинское освидетельствование, заседание призывной комиссии или для отправки в воинскую часть для прохождения военной службы.

В соответствии с **ч. 1 ст. 23** Федерального закона от 28 марта 1998 г. N 53-ФЗ от призыва освобождаются граждане: а) признанные негодными или ограниченно годными к военной службе по состоянию здоровья; б) проходящие или прошедшие военную службу в Российской Федерации; в) проходящие или прошедшие альтернативную гражданскую службу; г) прошедшие военную службу в другом государстве. Право на освобождение от призыва на военную службу имеют граждане: а) имеющие ученую степень кандидата наук или доктора наук; б) являющиеся сыновьями (родными братьями) военнослужащих, погибших в связи с исполнением ими обязанностей военной службы.

Преступление является длящимся - его протяженность во времени определяется границами призывного возраста виновного от 18 до 27 лет либо до явки с повинной или пресечения этого преступления. Момент начала исчисления сроков давности привлечения к уголовной ответственности за это преступление наступает с 0 часов следующих за днем рождения виновного суток по достижении им 27-летнего возраста;

2) уклонение от прохождения альтернативной гражданской службы лиц, освобожденных от военной службы (**ч. 2 ст. 328 УК**).

Согласно **ст. 2** Федерального закона от 25 июля 2002 г. N 113-ФЗ гражданин имеет право на замену военной службы по призыву альтернативной гражданской службой в случаях, если: а) несение военной службы противоречит его убеждениям или вероисповеданию; б) он относится к коренному малочисленному народу, ведет традиционный образ жизни, осуществляет традиционное хозяйствование и занимается традиционными промыслами.

На альтернативную гражданскую службу направляются граждане мужского пола в возрасте от 18 до 27 лет, которые не пребывают в запасе, имеют право на замену военной службы по призыву альтернативной гражданской службой, лично подали заявление в военный комиссариат о желании заменить военную службу по призыву альтернативной гражданской службой и в отношении которых в соответствии с законодательством Российской Федерации призывной комиссией района, города без районного деления, иного муниципального (административно-территориального) образования принято соответствующее решение.

На альтернативную гражданскую службу не направляются граждане, которые в соответствии с Федеральным **законом** "О воинской обязанности и военной службе": 1) имеют основания для освобождения от призыва на военную службу; 2) не подлежат призыву на военную службу; 3) имеют основания для предоставления отсрочки от призыва на военную службу.

Под уклонением от прохождения альтернативной гражданской службы следует понимать неявку гражданина без уважительных причин по повестке военного комиссариата на медицинское освидетельствование и на заседание призывной комиссии для принятия решения о направлении его на альтернативную гражданскую службу либо в военный комиссариат для получения предписания с указанием места прохождения альтернативной гражданской службы.

3. Состав преступления - формальный. Преступление окончено с момента начала уклонения

от прохождения военной или альтернативной гражданской службы.

4. **Субъект преступления** специальный - физическое вменяемое лицо мужского пола, достигшее 18-летнего возраста, которое подлежит (подлежало) призыву на военную службу ([ч. 1 ст. 328 УК](#)) либо которому по его заявлению военная служба была заменена альтернативной гражданской службой и в отношении которого призывной комиссией административно-территориального образования принято соответствующее решение ([ч. 2 ст. 328 УК](#)).

Фактически субъектом рассматриваемого состава преступления может быть лицо в возрасте от 18 лет (призывной возраст) до 29 лет (с учетом сроков давности привлечения к уголовной ответственности за это преступление).

5. **Субъективная сторона** состава преступления характеризуется умышленной виной в виде прямого умысла.

Статья 329. Надругательство над Государственным гербом Российской Федерации или Государственным флагом Российской Федерации

Комментарий к [статье 329](#)

1. Диспозиция данной нормы простая, не раскрывающая признаков данного преступления, воспроизводящая название [ст. 329 УК](#).

Непосредственным объектом состава преступления является установленный нормативными актами порядок обеспечения авторитета государственной символики.

Предметом данного состава преступления является: а) Государственный герб РФ или б) Государственный флаг РФ.

Согласно [ст. 1](#) Федерального конституционного закона от 25 декабря 2000 г. N 2-ФКЗ "О Государственном гербе Российской Федерации" <1> (в ред. от 28.12.2010), Государственный герб Российской Федерации является официальным государственным символом Российской Федерации. Государственный герб Российской Федерации представляет собой четырехугольный, с закругленными нижними углами, заостренный в оконечности красный геральдический щит с золотым двуглавым орлом, поднявшим вверх распущенные крылья. Орел увенчан двумя малыми коронами и - над ними - одной большой короной, соединенными лентой. В правой лапе орла - скипетр, в левой - держава. На груди орла, в красном щите - серебряный всадник в синем плаще на серебряном коне, поражающий серебряным копьём черного опрокинутого навзничь и попранного коном дракона.

<1> Федеральный конституционный [закон](#) от 25 декабря 2000 г. N 2-ФКЗ "О Государственном гербе Российской Федерации" (с изменениями от 9 июля 2002 г., 30 июня 2003 г.) // СЗ РФ. 2000. N 52 (ч. I). Ст. 5021; 2002. N 28. Ст. 2780; 2003. N 27 (ч. I). Ст. 2696.

Понятие Государственного флага РФ определяется в [ст. 1](#) Федерального конституционного закона от 25 декабря 2000 г. N 1-ФКЗ "О Государственном флаге Российской Федерации" <1> (в ред. от 28.12.2010), согласно которой Государственный флаг Российской Федерации является официальным государственным символом Российской Федерации. Государственный флаг Российской Федерации представляет собой прямоугольное полотнище из трех равновеликих горизонтальных полос: верхней - белого, средней - синего и нижней - красного цвета. Отношение ширины флага к его длине 2:3.

<1> Федеральный конституционный [закон](#) от 25 декабря 2000 г. N 1-ФКЗ "О Государственном флаге Российской Федерации" (с изменениями от 9 июля 2002 г., 30 июня 2003

г.) // СЗ РФ. 2000. N 52 (ч. I). Ст. 5020; 2002. N 28. Ст. 2781; 2002. N 28. Ст. 2782; 2003. N 27 (ч. I). Ст. 2697.

2. **Объективная сторона** состава преступления характеризуется совершением действий, представляющих собой надругательство над указанными предметами, т.е. совершение оскорбительных, издевательских действий, осквернение указанных государственных символов (например, срывание герба или флага, топтание их ногами; их повреждение или уничтожение любыми способами; забрасывание государственных символов грязью, помоями, плевки на герб или флаг; нанесение циничных надписей или рисунков и т.п.). Так, например, как надругательство над Государственным флагом РФ следует рассматривать действия лица, который во время торжественного шествия 7 ноября сорвал с крыши здания Государственной Думы РФ Государственный флаг России и установил на его место флаг бывшего СССР.

3. Обстановка надругательства (публично или тайно) не имеет значения для квалификации. Достаточно того, чтобы результат стал очевиден окружающим в настоящем или будущем. Состав преступления по конструкции объективной стороны - формальный. Преступление считается оконченным с момента совершения любого действия по осквернению государственных символов, вне зависимости от наступления последствий. С учетом конкретных обстоятельств содеянного действия виновного могут быть квалифицированы по совокупности с преступлениями против собственности.

4. **Субъект преступления** - физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

5. **Субъективная сторона** состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла.

Статья 330. Самоуправство

Комментарий к [статье 330](#)

1. **Непосредственным объектом** преступления является установленный нормативными актами порядок реализации гражданами своих прав либо интересов организаций. **Дополнительным объектом** могут быть собственность, иные права и законные интересы физических или юридических лиц.

2. **Объективная сторона** состава преступления характеризуется тремя обязательными признаками: 1) общественно опасным деянием в форме активных действий; 2) последствиями совершенных действий и причинной связью между совершенными действиями и наступившими последствиями в виде существенного вреда.

Действия виновного характеризуются следующими обязательными признаками: 1) действия совершаются вопреки установленному законом или иным нормативным актом порядку, самовольно, т.е. по собственной воле виновного; 2) правомерность таких действий должна оспариваться организацией или гражданином (юридическим или физическим лицом).

Виновный в таких случаях игнорирует требования норм права, регулирующих интересы физических или юридических лиц, совершая действия для удовлетворения своих собственных интересов, без учета интересов других лиц. Обязательным признаком преступности таких действий является несогласие с ними, их оспаривание другими лицами, чьи интересы были нарушены.

Обязательным признаком объективной стороны состава преступления является наступление последствий в виде существенного вреда, причиненного физическим или юридическим лицам совершенными действиями. Существенность вреда имеет оценочный характер. Его признаки определяются с учетом конкретных обстоятельств дела. Такой вред может быть имущественным, физическим, организационным и т.п. Между самоуправными действиями виновного и причинением существенного вреда должна быть причинная связь. Состав преступления - материальный.

3. **Субъект преступления** - физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

4. **Субъективная сторона** состава преступления характеризуется умышленной формой вины в виде прямого или косвенного умысла.

5. **Часть 2 ст. 330** УК предусматривает в качестве квалифицирующего признака самоуправства способ совершения преступления, выражающийся в применении насилия или угрозы его применения.

Применение насилия означает совершение действий, связанных с физическим воздействием на потерпевшего: побои, истязания, причинение физической боли, связывание, ограничение свободы, причинение легкого и средней тяжести вреда здоровью. Умышленное причинение при самоуправстве тяжкого вреда здоровью или смерти требует квалификации этого преступления по совокупности со [ст. 111](#) или [ст. 105](#) УК.

Угроза применения насилия означает высказывание намерений виновного применить любое по характеру физическое насилие, включая угрозы убийством или причинением тяжкого вреда здоровью. Такая угроза должна быть реальной и действительной.

Самоуправство следует отграничивать от иных составов преступлений, чаще всего от хищения или вымогательства. При самоуправстве, в отличие от хищения или вымогательства, виновный не преследует цели завладения чужим имуществом, а изымает или требует передачи имущества, принадлежащего ему самому или в отношении которого у него имеются определенные права.

Кроме этого, следует разграничивать уголовно-правовое понятие самоуправства и гражданско-правовое понятие самозащиты гражданских прав. Согласно [ст. 14](#) ГК РФ при самозащите гражданских прав способы должны быть соразмерны нарушению и не должны выходить за пределы действий, необходимых для его пресечения. При самозащите гражданских прав не должны наступать последствия в виде существенного вреда правам и законным интересам граждан или организаций. Например, самозащиту гражданских прав образует удержание кредитором находящегося у него имущества недобросовестного должника в обеспечение выполнения им обязательств (залог). Самовольное изъятие имущества должника кредитором в счет возмещения долга образует самоуправство.

Статья 330.1. Злостное уклонение от исполнения обязанностей, определенных законодательством Российской Федерации о некоммерческих организациях, выполняющих функции иностранного агента

Комментарий к [статье 330.1](#)

1. **Объект** преступления - отношения, обеспечивающие исполнение некоммерческими организациями, выполняющими функции иностранного агента, обязанностей, определенных законодательством Российской Федерации. Диспозиция носит бланкетный характер. Для правильного применения [статьи](#) необходимо изучить Федеральный [закон](#) от 12.01.1996 N 7-ФЗ "О некоммерческих организациях" (ред. от 28.07.2012, с изм. от 16.10.2012) (с изм. и доп., вступающими в силу с 21.11.2012). В соответствии с [п. 6 ст. 2](#) Закона под некоммерческой организацией, выполняющей функции иностранного агента, в настоящем Федеральном законе понимается российская некоммерческая организация, которая получает денежные средства и иное имущество от иностранных государств, их государственных органов, международных и иностранных организаций, иностранных граждан, лиц без гражданства либо уполномоченных ими лиц и (или) от российских юридических лиц, получающих денежные средства и иное имущество от указанных источников (за исключением открытых акционерных обществ с государственным участием и их дочерних обществ) (далее - иностранные источники), и которая участвует, в том числе в интересах иностранных источников, в политической деятельности, осуществляемой на территории Российской Федерации. Согласно [п. 10 ст. 13.1](#) данного Закона установлена обязанность некоммерческой организации, выполняющей функции иностранного агента, предоставлять документы для государственной регистрации. Сведения, содержащиеся в

представляемых для государственной регистрации документах, составляют реестр некоммерческих организаций, выполняющих функции иностранного агента, ведение которого осуществляется уполномоченным органом. Порядок ведения указанного реестра устанавливается уполномоченным органом. На основе этого Закона Министерством юстиции РФ издан Приказ от 30.11.2012 N 223 "О порядке ведения реестра некоммерческих организаций, выполняющих функции иностранного агента" (зарегистрирован в Минюсте России 30.11.2012 N 25980), которым утвержден [Порядок](#) ведения реестра некоммерческих организаций, выполняющих функции иностранного агента, определены требования к ведению и содержанию реестра некоммерческих организаций, выполняющих функции иностранного агента. Согласно [п. 9](#) Приказа основанием для внесения некоммерческой организации, выполняющей функции иностранного агента, в реестр является распоряжение Министерства, принимаемое на основании заявления о включении некоммерческой организации в реестр. Сведения о некоммерческой организации, выполняющей функции иностранного агента, вносятся в виде записи в Единый государственный реестр юридических лиц.

Предмет преступления - документы, содержащие сведения для записи в реестре.

2. **Объективная** сторона преступления характеризуется деянием в форме бездействия.

Состав по конструкции объективной стороны формальный. Преступление считается оконченным при установлении факта злостного уклонения от исполнения обязанностей. Под злостным уклонением понимается систематическое (то есть два и более раза) уклонение от исполнения обязанностей, т.е. активное, без уважительных причин бездействие лица, обязанного предоставлять необходимые документы.

3. **Субъективная** сторона характеризуется виной в форме прямого умысла. Виновный осознает противоправность своего бездействия и желает так поступать и дальше.

4. **Субъект** преступления специальный: физическое вменяемое лицо, достигшее 16 лет, являющееся руководителем или учредителем некоммерческой организации, выполняющей функции иностранного агента.

Раздел XI. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ВОЕННОЙ СЛУЖБЫ

Глава 33. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ВОЕННОЙ СЛУЖБЫ

Статья 331. Понятие преступлений против военной службы

Комментарий к [статье 331](#)

1. Важным условием повышения боеспособности Вооруженных сил Российской Федерации, успешного выполнения возложенных на них задач является строгое соблюдение всеми военнослужащими установленного порядка несения военной службы, всемерное укрепление воинской дисциплины.

2. Понятие преступлений против военной службы основано на общем определении преступления, сформулированном в [ст. 14](#) УК. Комментируемая [статья](#) указывает лишь на их особенности.

Преступление против военной службы - общественно опасное деяние, посягающее на установленный порядок прохождения военной службы, совершенное военнослужащим, проходящим военную службу по призыву либо по контракту, а также гражданами, пребывающими в запасе, во время прохождения ими военных сборов.

3. Специфическими и определяющими признаками преступления против военной службы являются его родовой (специальный) объект и субъект преступления.

Для правильного применения статей данной [главы](#) необходимы разъяснения Пленума

Верховного Суда РФ от 03.04.2008 N 3 "О практике рассмотрения судами уголовных дел об уклонении от призыва на военную службу и от прохождения военной или альтернативной гражданской службы".

Родовым объектом воинских преступлений является установленный порядок прохождения военной службы (воинский правопорядок). Он устанавливается [Конституцией](#) РФ, Федеральным [законом](#) от 28.03.1998 "О воинской обязанности и военной службе" (ред. от 08.12.2011), уставами Вооруженных сил, постановлениями Правительства РФ, приказами министра обороны и другими нормативными актами. Строгое и точное соблюдение этого порядка составляет содержание воинской дисциплины, охватывающей все стороны жизни и деятельности Вооруженных сил РФ.

Порядок прохождения военной службы имеет целью обеспечить постоянную и высокую боевую готовность Вооруженных сил.

Поэтому любое воинское преступление в итоге ослабляет боеспособность армии и флота.

4. Субъектами преступлений против военной службы могут быть военнослужащие, проходящие военную службу по призыву либо по контракту в Вооруженных силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации, а также граждане, пребывающие в запасе, во время прохождения ими военных сборов.

5. Начальным моментом военной службы считается день зачисления гражданина в список личного состава воинской части; окончанием - день истечения срока военной службы ([ст. 37](#) Закона РФ "О воинской обязанности и военной службе").

Эти моменты для лиц, проходящих службу по контракту, прапорщиков, мичманов и лиц офицерского состава определяются соответствующими приказами о зачислении на военную службу и увольнении в запас.

Для граждан, проходящих военные сборы, начальным моментом нахождения на сборах считается день фактической явки на сборы, конечным - последний день сборов.

Только в указанные промежутки времени лицо может быть субъектом воинских преступлений независимо от степени его военной подготовленности и того, правильно или ошибочно он призван на военную службу, выполнял ли он в момент совершения преступления какие-либо обязанности военной службы или нет.

По статьям настоящей [главы](#) могут быть привлечены к уголовной ответственности и невоеннослужащие, если они будут признаны соучастниками (организаторами, подстрекателями, пособниками) преступления против военной службы.

За преступления против военной службы, совершенные в военное время либо в боевой обстановке, уголовная ответственность определяется законодательством Российской Федерации военного времени.

Под военным временем понимается период фактического нахождения Российской Федерации в состоянии войны с иностранным государством.

Под боевой обстановкой понимается нахождение воинской части или подразделения в непосредственном соприкосновении с противником.

Статья 332. Неисполнение приказа

Комментарий к [статье 332](#)

1. Одним из важных принципов строительства Вооруженных сил РФ, руководства ими и взаимоотношений между военнослужащими является единоначалие. Дисциплинарный устав Вооруженных сил Российской Федерации ([ст. 9](#)) устанавливает: "Право командира (начальника) отдавать приказ и обязанность подчиненного беспрекословно повиноваться являются основными

принципами единоначалия". Неисполнение приказа - одно из опасных посягательств на установленный в армии и на флоте порядок подчиненности.

2. Приказ, за неисполнение которого установлена ответственность в настоящей [статье](#), представляет собой обращенное к подчиненным распоряжение командира (начальника), требующее выполнить определенные действия, соблюсти установленные правила и порядок. Приказ должен соответствовать требованиям законов и воинских уставов, отдаваться в установленном порядке и в интересах службы.

3. Начальник - это лицо, которому постоянно или временно подчинены другие военнослужащие. Начальники имеют право отдавать подчиненным приказы и должны проверять их выполнение. Различаются начальники по служебному положению и по воинскому званию. Например, командир подразделения является начальником для личного состава по своему служебному положению. Генералы и офицеры признаются начальниками по воинскому званию для всех сержантов, старшин, солдат и матросов, а сержанты и старшины - для солдат и матросов одной с ними части ([ст. ст. 35, 36](#) Устава внутренней службы Вооруженных сил Российской Федерации).

4. Неисполнение приказа - это несовершение действий, им предписанных, либо совершение действий, запрещенных приказом, или ненадлежащее исполнение приказа. При этом уголовная ответственность возможна лишь при условии, когда неисполнение приказа привело к причинению существенного вреда интересам службы.

5. Существенный вред может выражаться в невыполнении конкретной боевой задачи, серьезном ослаблении воинской дисциплины и уставного порядка в подразделении (части), уничтожении и повреждении боевой техники, военного имущества, значительном материальном ущербе государству, организациям или гражданам и т.п.

6. С **субъективной стороны** неисполнение приказа согласно [ч. ч. 1 и 2 настоящей статьи](#) характеризуется умышленной виной. При явном, открытом отказе исполнить приказ виновный действует с прямым умыслом. В других случаях преднамеренного неисполнения приказа возможен как прямой, так и косвенный умысел.

7. Неисполнение приказа, совершенное группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, а равно повлекшее тяжкие последствия ([ч. 2 ст. 332](#)), представляет повышенную общественную опасность и влечет более строгое наказание (о понятии группы лиц, группы лиц по предварительному сговору, организованной группы см. [комментарий к ст. 35](#)).

8. Вопрос о наличии или отсутствии тяжких последствий должен решаться в зависимости от конкретных обстоятельств. К тяжким последствиям могут быть отнесены: срыв мероприятий по обеспечению постоянной боевой готовности подразделения (части); вывод из строя боевой техники; причинение тяжкого телесного повреждения или смерти военнослужащему или другим гражданам; гибель людей; причинение крупного материального ущерба воинской части и т.п.

9. Неисполнение приказа, повлекшее тяжкие последствия, предусмотренное [ч. 3 настоящей статьи](#), совершается по неосторожности. Виновный предвидел возможность наступления тяжких последствий своих действий (бездействия), но самонадеянно рассчитывал на их предотвращение (преступное легкомыслие), или не предвидел, но по обстоятельствам дела должен был и мог предвидеть их наступление (преступная небрежность).

Неисполнение приказа по неосторожности может быть результатом недобросовестного отношения к службе, забывчивости, нечеткого уяснения содержания приказа, проявленного легкомыслия в отношении времени, места и способа выполнения приказа.

Статья 333. Сопротивление начальнику или принуждение его к нарушению обязанностей военной службы

Комментарий к статье 333

1. **Статья** предусматривает два вида преступных действий: а) сопротивление начальнику, а равно иному лицу, исполняющему возложенные на него обязанности военной службы; б) принуждение этих лиц нарушить указанные обязанности. При этом указанные действия сопряжены с насилием или с угрозой его применения.

Сопротивление проявляется в активных действиях, препятствующих указанным лицам выполнять возложенные на них обязанности по военной службе (например, сопротивление патрульному наряду при задержании военнослужащего, нарушающего общественный порядок).

Сопротивление имеет место только в момент выполнения начальником или иным лицом обязанностей по военной службе.

Принуждение выражается в действиях, направленных на то, чтобы заставить начальника или иное лицо нарушить обязанности по службе (например, добиться облегченных условий службы, освободить от выполнения каких-либо обязанностей по службе и т.п.).

Физическое насилие согласно **ч. 1 настоящей статьи** предполагает нанесение побоев, причинение легкого вреда здоровью или совершение иных насильственных действий, вызывающих физическую боль. Угроза применения насилия в соответствии с ч. 1 настоящей статьи может выражаться в угрозе убийством, причинением вреда здоровью различной тяжести и т.п.

2. Преступление признается оконченным с момента фактического оказания сопротивления указанным в **статье** лицам или принуждения их нарушить обязанности по военной службе.

3. С **субъективной стороны** как сопротивление, так и принуждение совершаются только с прямым умыслом.

4. **Пункт "а" ч. 2 настоящей статьи** предусматривает ответственность за сопротивление или принуждение, совершенные группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой. О понятии группы лиц см. **комментарий к ст. 35**.

5. Применение оружия как квалифицирующий признак по **ч. 2 ст. 333 УК** имеет место в случаях фактического использования его для физического или психического воздействия на начальника или иное лицо, исполняющее обязанности по военной службе. При этом имеются в виду причинение с помощью оружия вреда здоровью, а также угроза оружием и т.п.

6. О понятии тяжкого или средней тяжести вреда здоровью (**п. "в" ч. 2 настоящей статьи**) см. **комментарий к ст. ст. 111 и 112 УК**.

7. Тяжким последствием сопротивления или принуждения может быть признан ущерб, причиненный интересам Вооруженных сил РФ (например, срыв боевого задания, вывод из строя боевой техники и т.п.) либо личности начальника или иного военнослужащего (неосторожное причинение смерти, причинение тяжкого вреда здоровью нескольким лицам и т.п.).

Статья 334. Насильственные действия в отношении начальника

Комментарий к статье 334

1. **Статья** предусматривает ответственность за насильственные действия в отношении начальника во время исполнения им обязанностей военной службы или в связи с исполнением этих обязанностей. Насильственные действия выражаются в нанесении побоев, причинении легкого вреда здоровью или в совершении иных насильственных действий, причиняющих физическую боль (см. **комментарий к ст. ст. 115, 116**).

Насильственные действия, предусмотренные настоящей **статьей**, совершаются на почве недовольства подчиненного служебной деятельностью начальника как в данный момент (во время

исполнения им обязанностей военной службы), так и в прошлом (в связи с исполнением этих обязанностей).

Преступление может быть совершено как на службе, так и вне ее (например, избивание командира отделения за наложенное взыскание при встрече с ним в увольнении).

2. **Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом. Мотивы насильственных действий связаны со служебной деятельностью начальника. Поэтому насилие, совершенное на почве личных взаимоотношений (личной неприязни, ревности, зависти и т.п.), следует квалифицировать по соответствующей статье [главы 16](#) Особенной части УК.

3. **Субъектом** данного преступления может быть военнослужащий, подчиненный лицу, в отношении которого совершаются насильственные действия.

4. О понятии квалифицирующих обстоятельств, предусмотренных [ч. 2 настоящей статьи](#), см. [комментарий к ст. ст. 35, 111, 112, 333 УК](#).

Статья 335. Нарушение уставных правил взаимоотношений между военнослужащими при отсутствии между ними отношений подчиненности

Комментарий к [статье 335](#)

1. Порядок взаимоотношений военнослужащих при отсутствии между ними отношений подчиненности - составная часть установленного порядка прохождения военной службы, воинских отношений.

2. Преступление образует конкретные неуставные действия, если они сопровождались унижением чести и достоинства или издевательством над потерпевшим либо были сопряжены с насилием.

Под издевательством над потерпевшим следует понимать причинение ему нравственных, психических страданий, цинично и грубо унижающих его человеческое достоинство.

Насилие может быть как физическим, так и психическим. Однако физическое насилие ограничивается такими действиями, как причинение легкого вреда здоровью, побои и иные насильственные действия, причиняющие физическую боль (например, потерпевшего связывают, запирают в каком-либо помещении, лишают пищи, тепла и т.п.).

3. Нарушение уставных правил в отношении двух или более лиц ([п. "б" ч. 2 данной статьи](#)) может быть совершено одновременно или в разное время. Однако если потерпевший только один, действия нельзя квалифицировать по [п. "б" ч. 2 ст. 335](#).

4. О понятиях группы лиц см. [комментарий к ст. 35](#); о применении оружия см. [комментарий к п. "к" ч. 1 ст. 63](#); о причинении вреда здоровью средней тяжести см. [комментарий к ст. 112](#).

5. К тяжким последствиям нарушения уставных правил взаимоотношений ([ч. 3 ст. 335](#)) могут быть отнесены причинение тяжкого вреда здоровью, неосторожное причинение смерти, самоубийство потерпевшего в результате унижения чести, достоинства и издеательства над ним и т.п. Умышленное причинение смерти потерпевшему составом этого преступления ([ч. 3 ст. 335 УК](#)) не охватывается и требует дополнительной квалификации по [ст. 105 УК РФ](#).

6. **Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом. В отдельных случаях вина субъекта в наступивших тяжких последствиях (например, самоубийстве потерпевшего) может быть в форме неосторожности.

7. **Субъект преступления** - военнослужащий, не находящийся в отношениях подчиненности с потерпевшим.

Статья 336. Оскорбление военнослужащего

Комментарий к [статье 336](#)

1. Военские уставы содержат четкие требования об уважении личности военнослужащих, соблюдении правил воинской вежливости, недопустимости унижения их чести и личного достоинства.

2. Комментируемая [статья](#) предусматривает ответственность за два вида преступления: 1) оскорбление одним военнослужащим другого; 2) оскорбление подчиненным начальника, а равно начальником подчиненного. В обоих случаях преступление совершается во время или в связи с исполнением обязанностей военной службы.

3. Оскорбление как преступление против военной службы отличается от общеуголовных преступлений тем, что оно нарушает закрепленный в уставах порядок воинских отношений. Оно может быть совершено как в расположении воинской части, так и вне ее, как в служебное время, так и во время нахождения в увольнении, отпуске, командировке и т.п. Однако независимо от места и времени совершения по [ст. 336](#) следует квалифицировать оскорбление, которое нанесено в связи с исполнением виновным или потерпевшим обязанностей военной службы. Поэтому оскорбление, нанесенное на почве личных взаимоотношений военнослужащих (например, на почве ревности, из зависти, личной неприязни и т.п.), не может быть признано преступлением против военной службы.

4. **Субъективная сторона** преступления характеризуется прямым умыслом. При этом виновный осознает, что унижает честь и достоинство другого военнослужащего, начальника или подчиненного, и желает этого.

Статья 337. Самовольное оставление части или места службы

Комментарий к [статье 337](#)

Для правильной квалификации необходимо использовать [Постановление](#) Пленума Верховного Суда РФ от 3 апреля 2008 г. "О практике рассмотрения судами уголовных дел об уклонении от призыва на военную службу и от прохождения военной или альтернативной гражданской службы".

1. Самовольное оставление части или места службы состоит в самовольном, без разрешения командира (начальника), уходе с территории воинской части или места службы.

2. Территория воинской части - это место казарменного, лагерного или походного ее расположения. Под местом службы, если оно не совпадает с территорией воинской части, понимается место фактического выполнения обязанностей военной службы.

3. Неявка в срок на службу состоит в том, что военнослужащий, оставив воинскую часть или место службы на законном основании (увольнение, командировка, отпуск и т.п.), в установленный срок без уважительных причин не является в часть или к месту службы.

4. Уважительными причинами неявки могут быть признаны серьезная болезнь военнослужащего или его близких родственников, стихийное бедствие, препятствовавшее своевременной явке в часть, состояние крайней необходимости (см. [комментарий к ст. 39](#)) и т.п.

5. Началом самовольного оставления части или места службы является момент выхода за пределы воинской части или места службы, а при неявке в срок - истечение срока, когда военнослужащий обязан был прибыть в часть (к месту службы). Конечным моментом этого преступления является время фактической явки военнослужащего в часть или время его задержания.

6. Для лиц, проходящих военную службу по призыву, преступление считается оконченным, если виновный незаконно находился вне части или места службы свыше двух, но не более 10

суток (ч. 1 ст. 337 УК РФ).

Более строгая ответственность установлена в тех случаях, когда виновный (военнослужащий, проходящий военную службу по призыву или по контракту) незаконно находился вне части или места службы свыше 10 суток, но не более одного месяца (ч. 3 ст. 337); свыше одного месяца (ч. 4).

7. Самовольное оставление части или места службы, а равно неявка в срок, совершенные военнослужащим, отбывающим наказание в дисциплинарной воинской части, квалифицируются по ч. 2 ст. 337 (о понятии содержания в дисциплинарной воинской части см. комментарий к ст. 55 УК).

8. Данное деяние совершается с прямым умыслом.

9. **Субъектами преступления** могут быть лица, проходящие военную службу по призыву, контракту, а также военнообязанные во время прохождения ими военных сборов.

10. **Примечание к данной статье** предусматривает возможность освобождения военнослужащего от уголовной ответственности, если рассматриваемое преступление совершено им впервые и если оно явилось следствием стечения тяжелых обстоятельств (о понятии тяжелых обстоятельств см. комментарий к ст. 61 УК).

Статья 338. Дезертирство

Комментарий к [статье 338](#)

1. Конституция Российской Федерации устанавливает: "Защита Отечества является долгом и обязанностью гражданина Российской Федерации. Гражданин Российской Федерации несет военную службу в соответствии с федеральным законом" (ст. 59).

Дезертирство как уклонение от конституционной обязанности граждан является одним из наиболее тяжких и опасных преступлений против военной службы.

2. Преступление признается оконченным с момента оставления части или места службы либо неявки на службу в целях уклонения от военной службы. Продолжительность незаконного пребывания виновного вне части или места службы на квалификацию преступления не влияет, но учитывается при назначении наказания.

Будучи длящимся преступлением, дезертирство продолжается до момента добровольной явки виновного с повинной в органы власти либо его задержания. Явка с повинной может рассматриваться в качестве обстоятельства, смягчающего наказание (см. комментарий к ст. 61).

3. **Субъективная сторона** дезертирства характеризуется прямым умыслом и целью уклониться от прохождения военной службы. Именно эта цель отличает дезертирство от самовольного оставления части или места службы, которое совершается с намерением только временно уклониться от выполнения обязанностей по военной службе.

4. **Субъектом преступления** может быть любой проходящий военную службу по призыву.

5. Квалифицированными видами данного преступления признаются дезертирство с оружием, вверенным по службе, а равно дезертирство, совершенное группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (ч. 2 ст. 338) (о понятии оружия см. комментарий к ст. 63; о понятии группы лиц см. комментарий к ст. 35 УК).

6. **Примечание к данной статье** предусматривает возможность освобождения военнослужащего от уголовной ответственности (о понятии тяжелых обстоятельств см. комментарий к ст. 61 УК).

Статья 339. Уклонение от исполнения обязанностей военной службы путем симуляции

болезни или иными способами

Комментарий к [статье 339](#)

1. [Статья](#) предусматривает ответственность за опасные виды уклонения от обязанностей военной службы, когда военнослужащий для достижения этой цели использует такие способы, как симуляция болезни, причинение себе какого-либо повреждения (членовредительство), подлог документов или иной обман.

2. Симуляция болезни состоит в том, что военнослужащий приписывает себе несуществующие заболевания или физические недостатки либо сознательно преувеличивает свою болезнь (глухота, слепота и т.п.).

3. Членовредительство - это искусственное причинение вреда своему здоровью любыми предметами, орудиями, оружием, ядами и др. Вред здоровью может причинить себе как сам виновный, так и по его просьбе другое лицо. В последнем случае уголовную ответственность несут оба лица: уклоняющийся - как исполнитель, а причинивший вред - как пособник.

4. При уклонении путем подлога документов военнослужащий представляет командиру (начальнику) подделанный им самим или по его просьбе другим лицом документ и на этом основании освобождается от военной службы.

5. Под иным обманом понимается сообщение заведомо ложных сведений о различных событиях (обстоятельствах), которые дают основание освободиться от военной службы. Как иной обман следует рассматривать случаи подкупа должностного лица с целью уклониться от военной службы. Если при этом имеет место получение (дача) взятки, то ответственность наступает по совокупности преступлений.

6. Деяние, предусмотренное [ч. 1 настоящей статьи](#), совершенное в целях полного (окончательного, постоянного) освобождения от военной службы, образует квалифицированный вид данного преступления ([ч. 2](#)).

7. Преступление признается оконченным с момента фактического прекращения всех или отдельных обязанностей по военной службе.

8. С **субъективной стороны** преступление характеризуется прямым умыслом.

9. **Субъектом преступления** могут быть военнослужащие, а также лица, призванные на военные сборы.

Статья 340. Нарушение правил несения боевого дежурства

Комментарий к [статье 340](#)

1. Несение боевого дежурства (боевой службы) является выполнением боевой задачи. Порядок и правила несения боевого дежурства, обеспечивающие своевременное обнаружение и отражение внезапного нападения на Российскую Федерацию и ее безопасность, определяются Уставом внутренней службы Вооруженных сил Российской Федерации, а также приказами и директивами министра обороны, начальника генерального штаба и главнокомандующих видами Вооруженных сил Российской Федерации.

2. Нарушение указанных правил может состоять в неисполнении лицом как своих специальных функциональных, так и иных обязанностей службы (например, самовольное оставление боевого поста, невыполнение подаваемых команд, самовольное включение или отключение радиотехнической аппаратуры и т.п.).

3. В [ч. 1 комментируемой статьи](#) возможность уголовной ответственности связана с тем, что это деяние повлекло или могло повлечь причинение вреда интересам безопасности государства.

Таким образом, последствия могут быть фактическими либо возможными.

4. Интересы безопасности государства представляют собой систему общественных отношений, охрана которых от внешних и внутренних угроз необходима для обеспечения прочности, незыблемости и нерушимости государственного и общественного строя государства, его территориальной неприкосновенности.

5. В **ч. 2 настоящей статьи** предусмотрена ответственность за то же деяние, повлекшее тяжкие последствия, т.е. такие, которые причинили вред интересам неприкосновенности и безопасности государства (например, проникновение на территорию Российской Федерации иностранных военных, разведывательных самолетов, подводных или надводных кораблей, гибель людей, вывод из строя боевой техники и т.п.).

6. Ответственность за нарушение правил несения боевого дежурства в результате неосторожности, т.е. вследствие небрежного или недобросовестного к ним отношения, повлекшего тяжкие последствия, предусмотрена **ч. 3 ст. 340**.

7. С **субъективной стороны** рассматриваемое преступление может быть совершено умышленно (**ч. ч. 1 и 2**) и по неосторожности (**ч. 3**).

8. **Субъектом преступления** может быть только военнослужащий, назначенный приказом командира (начальника) для несения боевого дежурства (боевой службы).

Статья 341. Нарушение правил несения пограничной службы

Комментарий к [статье 341](#)

1. Охрана государственной границы возложена на Пограничную службу Федеральной службы безопасности Российской Федерации. Она обеспечивает контроль за соблюдением правил пограничного режима на границе.

2. Правила несения пограничной службы определяются **Законом** о государственной границе, решениями Правительства РФ, а также приказами и инструкциями Пограничной службы. Несение службы в составе наряда по охране государственной границы является выполнением боевой задачи.

3. Нарушения правил несения пограничной службы могут быть различными: самовольное оставление охраняемого участка государственной границы, нарушение маскировочной дисциплины, непринятие мер к задержанию нарушителя государственной границы, несоблюдение правил применения оружия и т.п.

4. Ответственность по **ч. 1 ст. 341** наступает только в том случае, если это деяние повлекло или могло повлечь причинение вреда интересам безопасности (см. [комментарий к ст. 340](#)).

5. Тяжкими последствиями (**ч. 2 ст. 341**) могут быть признаны: проникновение на территорию государства агентов иностранных разведок, конфликт с сопредельным государством, человеческие жертвы и т.п.

6. С **субъективной стороны** преступление может быть совершено как умышленно (**ч. ч. 1 и 2**), так и по неосторожности (**ч. 3**).

7. **Субъектом преступления** может быть только лицо, входящее в состав пограничного наряда или исполняющее иные обязанности пограничной службы.

Статья 342. Нарушение уставных правил караульной службы

Комментарий к [статье 342](#)

1. Правила несения караульной службы определяются **Уставом** гарнизонной и караульной

служб Вооруженных сил Российской Федерации, а вахтенной службы - Корабельным уставом Военно-морского флота. Караульная служба по охране и конвоированию лиц, содержащихся под стражей, регламентируется Федеральным [законом](#) от 06.02.1997 N 27-ФЗ "О внутренних войсках МВД Российской Федерации" (ред. от 05.04.2011) и нормативными актами, издаваемыми МВД России.

2. Нарушение уставных правил караульной (вахтенной) службы состоит в нарушении лицом, входящим в состав караула (вахты), требований соответствующих уставов и изданных в их развитие других нормативных актов, если это деяние повлекло причинение вреда охраняемым караулом (вахтой) объектам.

3. Причинение вреда относится к охраняемым караулом (вахтой) объектам (например, хищение военного имущества с охраняемого объекта, побег осужденного во время его конвоирования и т.п.).

4. Нарушение уставных правил караульной (вахтенной) службы, повлекшее тяжкие последствия, образует квалифицированный вид данного преступления ([ч. 2 ст. 342](#)).

К тяжким последствиям следует отнести причинение крупного материального ущерба охраняемому объекту, причинение тяжкого вреда здоровью людей или смерти по неосторожности, гибель людей, повреждение важного военного имущества и т.п.

5. В [ч. 3 комментируемой статьи](#) определена ответственность за нарушение уставных правил караульной (вахтенной) службы вследствие небрежного или недобросовестного к ним отношения (см. [комментарий к ст. 26 УК](#)), повлекшего тяжкие последствия.

6. **Субъективная сторона** преступления возможна в форме как умысла ([ч. ч. 1 и 2 ст. 342](#)), так и неосторожности ([ч. 3](#)). При этом должно быть установлено психологическое отношение виновного не только к нарушению уставных правил, но и к наступившим последствиям.

7. **Субъектом преступления** могут быть только лица из состава караула или вахты (начальник караула, разводящий, караульный, часовой и др.).

Статья 343. Нарушение правил несения службы по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности

Комментарий к [статье 343](#)

1. Федеральным [законом](#) "Об обороне" к военной службе отнесена служба внутренних войск. В соответствии с [Законом](#) "О внутренних войсках МВД России" в число функций последних входит участие в охране общественного порядка и обеспечении общественной безопасности. Учитывая важность такой службы и повышенную опасность нарушения соответствующих обязанностей, Уголовный [кодекс](#) предусматривает ответственность за их нарушение.

2. Нарушение правил несения службы лицом, входящим в состав войскового наряда по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности, влечет уголовную ответственность, если это деяние причинило вред правам и законным интересам граждан.

Таким образом, **объективная сторона** данного преступления характеризуется тремя обязательными признаками: а) нарушением правил несения указанной службы; б) причинением вреда правам и законным интересам граждан; в) причинной связью между ними.

3. Причинение вреда правам и законным интересам граждан может выражаться в нарушении конституционных прав и свобод граждан (грубое унижение достоинства личности, нарушение неприкосновенности жилища, побои или иные насильственные действия, причиняющие физическую боль, незаконное ограничение свободы и т.п.), в причинении серьезного материального ущерба потерпевшему и т.п.

4. В ч. 2 данной статьи установлена ответственность за то же деяние, повлекшее тяжкие последствия. К тяжким последствиям следует отнести причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью потерпевшего, причинение крупного материального ущерба, грубое нарушение общественного порядка и общественной безопасности при бездействии войскового наряда и т.п.

5. **Субъективная сторона** преступления характеризуется умышленной виной.

6. **Субъектом преступления** могут быть только лица из состава войскового наряда по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности (начальник наряда, его заместитель, патрульный и др.).

Статья 344. Нарушение уставных правил несения внутренней службы и патрулирования в гарнизоне

Комментарий к статье 344

1. **Статья** предусматривает уголовную ответственность за два вида преступлений: а) нарушение уставных правил внутренней службы; б) нарушение уставных правил патрулирования в гарнизоне.

В обоих случаях деяния признаются преступными, если они повлекли тяжкие последствия.

2. Правила несения суточным нарядом внутренней службы, а также состав суточного наряда определяются **Уставом** внутренней службы Вооруженных сил Российской Федерации, а правила несения патрулирования в гарнизоне - **Уставом** гарнизонной и караульной служб Вооруженных сил Российской Федерации.

Суточный наряд назначается для поддержания внутреннего уставного порядка в части и ее подразделениях.

Патрулирование в гарнизоне организуется для поддержания порядка и контроля за соблюдением воинской дисциплины военнослужащими в общественных местах, а также в прилегающих к гарнизону населенных пунктах.

3. Нарушение правил внутренней службы заключается в неисполнении или ненадлежащем исполнении лицом, входящим в суточный наряд части, своих уставных обязанностей (например, пропуск на территорию части посторонних лиц, выпуск машин без надлежащего разрешения и т.п.).

Нарушение правил патрулирования в гарнизоне выражается в неисполнении или недобросовестном исполнении лицом, входящим в состав патрульного наряда, своих уставных обязанностей.

4. К тяжким последствиям рассматриваемых преступлений могут быть отнесены только такие, предупреждение которых входило в обязанность суточного или патрульного наряда (например, причинение крупного материального ущерба, хищение военного имущества, грубое нарушение общественного порядка при бездействии патрульного наряда и т.п.).

5. **Субъективная сторона** этих преступлений характеризуется умышленной виной.

6. **Субъектами преступления** могут быть только военнослужащие, входящие в суточный (кроме караула и вахты) или патрульный наряд.

Статья 345. Оставление погибающего военного корабля

Комментарий к статье 345

1. Корабельным уставом Военно-морского флота, а также соответствующими приказами и инструкциями установлены порядок и очередность действий командира погибающего военного

корабля, а также лиц из состава команды корабля.

2. Командир погибающего военного корабля обязан до конца исполнить свои служебные обязанности: принять все необходимые меры по спасению команды корабля, сохранить ценное военное имущество, уничтожить, если невозможно спасти, секретные объекты и документы и т.п.

Неисполнение своих служебных обязанностей до конца влечет для командира погибающего военного корабля уголовную ответственность по комментируемой [статье](#).

3. Команда погибающего военного корабля (помощник капитана, дежурный на вахте, матросы и т.д.) обязана выполнять свои воинские обязанности, предусмотренные Корабельным уставом Военно-морского флота и приказами командира корабля.

Оставление погибающего военного корабля этими лицами без надлежащего распоряжения командира образует преступление, предусмотренное настоящей [статьей](#) УК.

4. С **субъективной стороны** данное преступление характеризуется умышленной виной.

5. **Субъектом преступления** могут быть командир корабля или военнослужащие из состава его команды.

Статья 346. Умышленное уничтожение или повреждение военного имущества

Комментарий к [статье 346](#)

1. **Предметом преступления** могут быть оружие, боеприпасы или предметы военной техники. При этом не имеет значения, было ли военное имущество вверено военнослужащему по службе или оно находилось на складе, в парке и т.п. О понятии оружия и боеприпасов см. [комментарий к ст. 222](#) УК.

2. Под уничтожением военного имущества понимается приведение его в такое состояние, когда оно полностью утрачивает свою ценность и не может быть использовано по своему целевому назначению.

3. Под повреждением военного имущества понимается причинение такого вреда, когда оно теряет свои боевые и технические свойства, но может быть восстановлено и использовано по целевому назначению.

4. Тяжкими последствиями данного преступления ([ч. 2 ст. 346](#)) признаются крупный материальный ущерб, причинение тяжкого вреда здоровью нескольким лицам, человеческие жертвы, срыв выполнения боевой задачи и т.п.

5. С **субъективной стороны** преступление характеризуется прямым или косвенным умыслом. Уничтожение или повреждение военного имущества путем взрыва, поджога или иных действий в целях подрыва экономической безопасности и обороноспособности государства следует квалифицировать как диверсию ([ст. 281](#)).

6. **Субъектом преступления** может быть любой военнослужащий.

Статья 347. Уничтожение или повреждение военного имущества по неосторожности

Комментарий к [статье 347](#)

1. О понятии военного имущества, его уничтожения или повреждения, тяжких последствий см. [комментарий к ст. 346](#) УК.

2. С **субъективной стороны** преступление совершается по неосторожности, т.е. в результате легкомыслия или небрежности военнослужащего.

3. **Субъект преступления** - специальный: любой военнослужащий.

Статья 348. Утрата военного имущества

Комментарий к [статье 348](#)

1. **Предметом преступления** могут быть оружие, боеприпасы или предметы военной техники, вверенные военнослужащему для служебного пользования.

2. Под утратой названных предметов подразумевается их выход из владения виновного помимо его воли вследствие нарушения им правил сбережения этих предметов (похищены другим лицом, утеряны и т.п.).

3. Между фактом нарушения правил сбережения указанного имущества и его утратой должна быть установлена причинная связь.

4. С **субъективной стороны** преступление характеризуется неосторожной виной в виде легкомыслия или небрежности.

5. **Субъектом преступления** может быть военнослужащий, которому указанные предметы были вверены для служебного пользования.

Статья 349. Нарушение правил обращения с оружием и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих

Комментарий к [статье 349](#)

1. В [статье](#) приводится примерный перечень предметов преступления: оружие, боеприпасы, радиоактивные материалы, взрывчатые (см. [комментарий к ст. ст. 220, 222 УК](#)) или иные вещества и предметы, представляющие повышенную опасность для окружающих.

К последним относятся отравляющие вещества, взрывоопасные газы и пары, электрические аккумуляторы повышенной мощности и др. Общим признаком перечисленных предметов преступления является их военное предназначение; они находятся в ведении военного ведомства.

2. Правила обращения с указанными предметами содержатся в наставлениях, инструкциях, приказах как ведомственного, так и межведомственного характера. Нарушения правил обращения выражаются в невыполнении или ненадлежащем выполнении установленных приемов, способов и действий с указанными источниками повышенной опасности, несоблюдением требований, обеспечивающих безопасность их хранения, транспортировки и применения.

3. Нарушения правил обращения с источниками повышенной опасности признаются оконченным преступлением, если это повлекло причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью человека (см. [комментарий к ст. ст. 111, 112 УК](#)), уничтожение военной техники либо иные тяжкие последствия ([ч. 1 ст. 349 УК](#)). К иным тяжким последствиям могут быть отнесены причинение значительного материального ущерба, невыполнение боевой задачи, срыв важного военного мероприятия и т.п.

4. В [ч. 2 комментируемой статьи](#) установлена ответственность за то же деяние, повлекшее смерть человека.

5. Нарушение правил обращения с источником повышенной опасности, повлекшее смерть двух или более лиц, влечет ответственность по [ч. 3 настоящей статьи](#).

6. **Субъективная сторона** преступления характеризуется неосторожной виной. Правила могут быть нарушены и умышленно, но вина определяется по отношению к наступившим последствиям, она может быть только неосторожной.

7. **Субъект преступления** - военнослужащий, нарушивший правила обращения с

источниками повышенной опасности.

Статья 350. Нарушение правил вождения или эксплуатации машин

Комментарий к [статье 350](#)

1. **Предметом преступления** являются боевые специальные и транспортные машины. Боевые машины - танки, бронетранспортеры, самоходные артиллерийские и ракетные установки и т.п. Специальные машины - самоходные технические средства, предназначенные для выполнения специальных функций: инженерных, медицинских, ремонтных, научно-исследовательских и др. Транспортные машины предназначены для перевозки военных грузов, личного состава и т.п.

2. Порядок и правила вождения и эксплуатации передвижной военной техники определяются: Федеральным [законом](#) от 10 декабря 1995 г. "О безопасности дорожного движения" (ред. от 28.07.2012), [Правилами](#) дорожного движения Российской Федерации, а также наставлениями и инструкциями по эксплуатации отдельных видов военной техники.

3. С **объективной стороны** преступление выражается в деянии (нарушениях правил двух видов: вождения машин и эксплуатации машин), наступлении последствий в виде тяжкого вреда здоровью человека и причинно-следственной связи между ними.

Нарушение правил вождения выражается в неправильных действиях водителя (превышение скорости, нарушение правил обгона, проезд на запрещающие сигналы светофора и др.).

Нарушением правил эксплуатации признается несоблюдение технических норм и правил, обеспечивающих безопасное использование машин в процессе их движения (допуск к управлению лиц, находящихся в состоянии опьянения, выпуск в рейс машин, имеющих техническую неисправность, перевозка пассажиров на не оборудованном для этого транспорте и т.д.).

4. Квалифицированный и особо квалифицированный составы связаны с причинением смерти одному или нескольким лицам.

5. **Субъективная сторона** преступления характеризуется неосторожной виной, определяемой по отношению к наступившим последствиям.

6. **Субъектом преступления** может быть любой военнослужащий.

Статья 351. Нарушение правил полетов или подготовки к ним

Комментарий к [статье 351](#)

1. **Предметом** данного **преступления** являются находящиеся на вооружении летательные аппараты (самолеты, вертолеты и другая авиационная техника различного назначения).

2. Нарушение правил полетов выражается в неправильных действиях по управлению летательным аппаратом во время полета (например, выход из установленного "коридора" полета, потеря ориентировки или путевого управления, неправильные действия при бомбометании, десантировании и т.д.).

3. Нарушение правил подготовки к полету может состоять в допуске к нему членов экипажа, находящихся в неработоспособном состоянии, выпуске машин с техническими неисправностями и т.д.

4. Уголовная ответственность за нарушение правил полетов или подготовки к ним возможна лишь при условии что в результате этого наступила смерть человека или иные тяжкие последствия.

5. К иным тяжким последствиям могут быть отнесены: авария, т.е. разрушение или повреждение летательного аппарата; причинение крупного материального ущерба другим

объектам; причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью людей и т.п.

6. **Субъективная сторона** преступления характеризуется неосторожной виной.

7. **Субъектом преступления** могут быть военнослужащие, обеспечивающие как сам полет, так и подготовку к нему (командир корабля, пилот, бортовой инженер, штурман, руководитель полетов и др.).

Статья 352. Нарушение правил кораблевождения

Комментарий к [статье 352](#)

1. Предметом преступления являются: боевые корабли специального назначения, подводные лодки, крейсеры, авианосцы, торпедные катера и т.д.

2. Правила кораблевождения определяются Корабельным уставом Военно-морского флота, а также соответствующими приказами и инструкциями.

Нарушение правил кораблевождения выражается в несоблюдении установленных нормативными актами предписаний по управлению кораблем, определению его курса и скорости, установлению его местонахождения и т.д.

3. Уголовная ответственность за нарушение указанных правил возможна лишь в том случае, если это повлекло смерть человека или иные тяжкие последствия.

4. Под иными тяжкими последствиями следует понимать причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью, серьезное повреждение корабля, посадку его на мель и т.п.

5. **Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в форме неосторожности.

6. **Субъектом преступления** может быть военнослужащий, на которого возложены обязанности кораблевождения (командир корабля, его помощник, штурман, вахтенный офицер и др.).

Раздел XII. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ МИРА И БЕЗОПАСНОСТИ ЧЕЛОВЕЧЕСТВА

Глава 34. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ МИРА И БЕЗОПАСНОСТИ ЧЕЛОВЕЧЕСТВА

Статья 353. Планирование, подготовка, развязывание или ведение агрессивной войны

Комментарий к [статье 353](#)

1. **Объектом** данного преступления является мирное сосуществование между государствами как отношения между народами, связанные с недопустимостью планирования, подготовки и развязывания вооруженной агрессивной войны как средства решения возникающих конфликтов. Комментируемая норма состоит из двух самостоятельных составов преступления: 1) планирование, подготовка или развязывание агрессивной войны и 2) ведение агрессивной войны. Лигой Наций в 1923 г. агрессивная война была объявлена международным преступлением. Агрессия в международном уголовном праве определяется как применение вооруженной силы государством против суверенитета, территориальной целостности или политической независимости другого государства или каким-либо другим образом, несовместимым с [Уставом ООН](#).

2. Война представляет собой организованную вооруженную борьбу между народами, социальными группами, в процессе которой стороны прибегают к крайним методам воздействия друг на друга, путем применения вооруженных сил, дополняя их введением экономических

санкций, политических и идеологических средств борьбы.

3. **Резолюция** 29-й сессии Генеральной Ассамблеи ООН от 14 декабря 1974 г. рассматривает агрессию как применение вооруженной силы государством против суверенитета, территориальной неприкосновенности или политической независимости другого государства, несовместимое с **Уставом** ООН. Поэтому война с точки зрения международного права признается агрессивной, если она выразилась в применении в нарушение Устава ООН государством вооруженной силы первым против суверенитета, территориальной неприкосновенности или политической независимости другого государства или народа. Примером тому является агрессия Организации Североатлантического договора (НАТО) в отношении Союзной Республики Югославия, основанием начала которой явилось решение генерального секретаря НАТО Х. Солана, отдавшего приказ 24 марта 1999 г. о начале военных действий против Союзной Республики Югославия. Данная агрессия явилась геноцидом в отношении народов Балканского полуострова, который длился 70 дней, доказав тем самым факт совершения преступлений против мира и безопасности человечества (см.: **Постановление** Государственной Думы Федерального Собрания РФ от 17 июня 1999 г. N 4137-II ГД // СЗ РФ. 1999. N 27. Ст. 3277).

4. **Объективная сторона** преступления, предусмотренного **ч. 1 ст. 353** УК, выражена в совершении действий, направленных на планирование, подготовку и развязывание агрессивной войны. Состав формальный, и преступление считается оконченным с момента совершения указанных в законе действий. Согласно **Резолюции XXIX** сессии Генеральной Ассамблеи ООН от 14 декабря 1974 г. "Определение агрессии" противоправными являются следующие виды преступных действий: а) вторжение или нападение вооруженных сил государства на территорию другого государства; б) военная оккупация вне зависимости от продолжительности (временная, длительная), причиной которой является вооруженное вторжение; в) аннексия территории другого государства либо его части; г) бомбардировка, применение любого другого оружия против территории другого государства; д) блокада портов или берегов одного государства вооруженными силами другого; е) нападение вооруженными государствами на сухопутные, морские или воздушные силы или морской или воздушный флот другого государства; ж) применение вооруженных сил одного государства, находящихся на территории другого государства по соглашению с принимающим государством, в нарушение условий, предусмотренных соглашением; з) продолжение пребывания вооруженных сил на такой территории по прекращении действия соглашения; и) действие государства, позволяющего, чтобы его территория, которую оно предоставило в распоряжение другого государства, использовалась этим государством для совершения акта агрессии против третьего государства; к) засылка государством или от его имени вооруженных банд, групп и регулярных сил или наемников, которые осуществляют акты применения вооруженной силы против другого государства.

5. Планирование агрессивной войны - это разработка планов военного и материально-технического характера, проведение отдельных вооруженных операций, составление мобилизационных планов, подготовка предложений о задачах вооруженным силам для нападения, ведение разведывательной деятельности, материально-техническое и иное ресурсное обеспечение, дислокация воинских формирований в регионе предполагаемых военных действий.

Под развязыванием войны понимается осуществление тех или иных акций дипломатического или военного характера, создающих повод и оправдание для начала военных действий агрессивного характера.

6. Развязывание агрессивной войны - это уже реальные действия, направленные на оправдание факта агрессии, которые непосредственно предшествуют полномасштабным военным действиям: вооруженные провокации, захват заложников и иные акты агрессивного поведения.

7. **Субъективная сторона** преступлений характеризуется виной в форме прямого умысла, при котором лицо осознает, что планирует, подготавливает либо развязывает агрессивную войну, и желает совершать указанные действия.

8. **Субъект преступления** - общий, т.е. физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста. Как правило, в качестве субъекта данного преступления выступают представители

государственной, политической, военной, военно-промышленной элиты, по указаниям и приказам которых развязывается агрессивная война.

Статья 354. Публичные призывы к развязыванию агрессивной войны

Комментарий к [статье 354](#)

1. **Объектом** данного состава преступления является мирная жизнь людей на всей планете. Степень общественной опасности призывов к развязыванию агрессивной войны характеризуется созданием в обществе, органах власти атмосферы оправдания такого развязывания, поддержка этого состояния со стороны должностных лиц, от которых зависит принятие решения об объявлении войны.

2. **Объективная сторона** характеризуется в основном активной формой преступного поведения, что выражается в устных или письменных обращениях к обществу о необходимости начала ведения войны против другого государства, призывах, исходящих от различных лиц или группы лиц, в том числе высших должностных лиц государства, о желании начать военные действия.

3. Преступление по конструкции объективной стороны относится к числу деяний с формальным составом и считается оконченным с момента любого устного выступления лица, обращения перед группой людей на собрании, конференции, рассылки почтовыми отправлениями, массовой раздачи обращений, документов.

4. **Субъективная сторона** характеризуется прямым умыслом, при котором виновный осознает общественную опасность совершаемых им действий по осуществлению публичных призывов к развязыванию агрессивной войны и желает их совершения. Мотивы при этом могут быть самыми различными: национальные, религиозные распри, месть, корысть и др., они не влияют на квалификацию, но могут быть учтены при назначении наказания.

5. **Субъект преступления** - любое вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

6. Квалифицирующими признаками в [ч. 2](#) данного состава являются способ совершения преступления, связанный с использованием средств массовой информации, и совершение преступления специальным субъектом - лицом, занимающим государственную должность Российской Федерации или государственную должность субъекта Федерации (см. [комментарий к ст. 285 УК](#)).

К средствам массовой информации относятся печатные и электронные издания, которые публикуют материалы и осуществляют передачи в целях обоснования необходимости ведения агрессивной войны. Под средствами массовой информации согласно [Закону РФ от 27 декабря 1991 г. N 2124-1 "О средствах массовой информации"](#) (ред. от 28.07.2012) (БВС РФ. 1992. N 7. Ст. 300) понимаются предназначенные для неограниченного круга лиц печатные, аудио-, аудиовизуальные и иные сообщения и материалы.

Статья 355. Разработка, производство, накопление, приобретение или сбыт оружия массового поражения

Комментарий к [статье 355](#)

1. **Объектом** этого преступления являются международные отношения в сфере оборота химического, биологического, ядерного и иных видов оружия массового поражения, запрещенного международным договором Российской Федерации.

2. К **предмету** данного преступления относится оружие, которое международным законодательством рассматривается в качестве оружия массового поражения, действующее неизбирательно путем взрыва или при помощи радиоактивных материалов, смертоносное химическое, бактериологическое оружие, токсичное и любое другое оружие, разрабатываемое для

будущего и обладающее свойствами атомной бомбы или другого упомянутого выше оружия, способного причинить смерть многим людям либо вред их здоровью.

Химическое оружие - это отравляющие вещества, а также средства их доставки и применения: ракеты, снаряды, мины и другие заряды в виде химических веществ. В 1925 г. Женевский протокол запретил применение химического оружия, основанием для этого послужило его применение в Первой мировой войне германской армией.

В соответствии с [Конвенцией](#) о запрещении разработки, производства и накопления запасов бактериологического (биологического) оружия и токсинного оружия и об их уничтожении 1972 г. к токсинному оружию относятся ядовитые белковые или полипептидные вещества, продукты обмена веществ ряда микроорганизмов, а также некоторые ядовитые животные, пресмыкающиеся, растения, способные вызвать заболевание или гибель животных и человека.

Ядерное оружие представляет собой ядерные боеприпасы, средства их доставки к цели и средства управления. Поражающее воздействие оказывают образующиеся при взрыве ударная волна, световое облучение, проникающая радиация и радиоактивное заражение. Типы такого оружия - ядерное, термоядерное и нейтронное. По инициативе СССР в 1982 г. было принято в одностороннем порядке обязательство о неприменении ядерного оружия первым.

3. По инициативе Генеральной Ассамблеи ООН Международный Суд принял 8 июля 1996 г. консультативное заключение о незаконности угрозы ядерным оружием и его применения в принципе, фактически не отрицая его применение при наличии угрозы ядерным оружием для самообороны и защиты государства. По этой причине положение [ст. 355](#) УК имеет юридическую силу при наличии запрета, установленного международным договором Российской Федерации. Ныне такого договора, вступившего в законную силу, не существует, и потому постановка вопроса о противоправности угрозы и применения ядерного оружия неактуальна.

4. Перечень видов оружия массового поражения не является исчерпывающим, поскольку развитие вооружений не стоит на месте и способствует появлению его новых видов. К их числу относится оружие с неизбирательным поражением гражданского населения и гражданских объектов, оружие геофизической войны (преднамеренное управление природными процессами, вызывающее ураганы, землетрясение, выпадение осадков в виде дождя или снега), взрывчатые и зажигательные пули, наносящие чрезмерные повреждения.

5. Объективная сторона данного преступления характеризуется следующими действиями: а) разработка; б) производство; в) накопление; г) приобретение или д) сбыт оружия массового поражения, запрещенного международным договором Российской Федерации. Согласно Резолюции и решению Генеральной Ассамблеи ООН, принятым на XXII сессии (Нью-Йорк, 1968 г.), к оружию массового уничтожения (поражения) относится такое, которое "действует путем взрыва или при помощи радиоактивных материалов, смертоносное химическое или бактериологическое оружие и любое иное оружие, которое будет разработано в будущем, обладающее свойствами атомной бомбы или другого упомянутого выше оружия".

Разработка направлена на теоретическое обоснование и проведение исследовательской работы, результатом которой является создание конкретного вида оружия. Производство оружия массового поражения представляет собой действия, направленные на его промышленный выпуск. Накопление означает создание соответствующих запасов оружия массового поражения. Приобретение оружия массового поражения предполагает любые пути и средства завладения им: покупка, кража, дарение, обмен, присвоение и пр. Сбыт - отчуждение предметов преступления во владение других лиц: продажа, обмен, дарение.

6. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом, когда лицо осознает общественную опасность совершаемого им деяния и создание реальной угрозы безопасности мира и человечества, и желает создать эту угрозу.

7. Субъект преступления - физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста, вменяемое.

8. Приобретение или сбыт оружия массового поражения как международное военное преступление следует отличать от преступления, предусмотренного [ст. 189](#) "Незаконный экспорт технологий, научно-технической информации и услуг, сырья, материалов и оборудования, используемых при создании оружия массового поражения, вооружения и военной техники" УК. Родовым объектом данного преступления являются интересы экономической деятельности, причиняя вред которым виновный не преследует цели использования его в вооруженных конфликтах.

Статья 356. Применение запрещенных средств и методов ведения войны

Комментарий к [статье 356](#)

1. В международном праве, в частности в Гаагской [конвенции](#) 1907 г. "О законах и обычаях сухопутной войны", содержится прямой запрет на использование опасных методов ведения войны, включая бесчеловечное обращение с военнопленными, применение отравляющего оружия, неправильное использование флагов о перемирии и т.п. Женевская [конвенция](#) от 12 августа 1949 г. "О защите гражданского населения во время войны" относит к числу преступных военные преступления, совершенные в вооруженном конфликте, как международного, так и внутрисударственного характера.

2. **Объектом преступления** признаются международные правоотношения в сфере соблюдения правил ведения войны или разрешения вооруженных конфликтов.

3. **Объективная сторона** преступления характеризуется деянием в следующих формах: а) жестокое обращение с военнопленными; б) жестокое обращение с гражданским населением; в) депортация гражданского населения; г) разграбление национального богатства на оккупированной территории; д) применение в вооруженном конфликте средств и методов, запрещенных международным договором Российской Федерации.

4. Согласно [ст. 4](#) Женевской конвенции от 12 августа 1949 г. "Об обращении с военнопленными" к военнопленным отнесены лица, попавшие во власть неприятеля: 1) принадлежащие к личному составу вооруженных сил сторон, находящихся в конфликте, а также личный состав ополчения и добровольных отрядов, находящихся в составе вооруженных сил; 2) личный состав других ополченческих и добровольных отрядов сторон, находящихся в конфликте и действующих на собственной территории или вне ее при определенных, прямо в [Конвенции](#) зафиксированных условиях; 3) лица, следующие за вооруженными силами, но в них не входящие (военные корреспонденты); 4) члены экипажа судов авиации и торгового флота; 5) население неоккупированной территории, которое борется с оружием для сопротивления, не успев сформироваться в регулярные войска, если они открыто носят оружие; 6) а также другие перечисленные в [ст. 4](#) Конвенции лица.

5. Жестокое обращение предполагает причинение физического вреда потерпевшим, террористические акты и захват заложников, пытки, проведение биологических опытов, наказание без суда, репрессии. Посягательство на честь и достоинство, нарушение семейных, религиозных и иных прав без физического насилия состава данного преступления не образует. Депортация гражданского населения - это изгнание, высылка, ссылка. Разграбление национального имущества на оккупированной территории - вывоз за пределы оккупированной территории во время международного вооруженного конфликта культурных, исторических, археологических, материальных ценностей. К национальному имуществу относятся культурные ценности: а) ценности, движимые и недвижимые, которые имеют большое значение для культурного наследия каждого народа (памятники архитектуры, искусства или истории, религиозные или светские, археологические месторасположения, архитектурные ансамбли, произведения искусства, рукописи, книги, другие предметы художественного, исторического или археологического значения, а также научные коллекции или важные коллекции книг, архивных материалов); б) здания с назначением сохранения или экспонирования движимых культурных ценностей, в частности, музеи, крупные библиотеки, хранилища архивов; в) центры сосредоточения культурных ценностей. В соответствии со [ст. 11](#) Конвенции о мерах, направленных на запрещение и предупреждение незаконного вывоза и передачи права собственности на культурные ценности,

от 14 ноября 1970 г. считаются "незаконными принудительный вывоз и передача права собственности на культурные ценности, являющиеся прямым или косвенным результатом оккупации страны иностранной державой". Оккупированной признается территория, неправомерно занятая государством-агрессором или являющимся стороной международного вооруженного конфликта. Применение в вооруженных конфликтах средств и методов, запрещенных международным договором Российской Федерации, означает все иные нарушения международных правил ведения войны. К таковым относятся: наказания военнопленных за деяния, не признаваемые преступлениями в его государстве, принудительный труд на военных заводах, принуждение к службе в армии.

6. Важным признаком военных преступлений является указание в [ст. 356 УК](#) на то, что незаконные средства и методы разрешения международных вооруженных конфликтов должны быть запрещены международным договором Российской Федерации. Женевские конвенции о защите жертв войны (ратифицированы СССР в 1954 г.) и два Дополнительных протокола к ним (ратифицированы СССР в 1989 г.) в полном объеме являются международными договорами Российской Федерации.

7. **Субъективная сторона** данного преступления характеризуется виной в форме прямого умысла, конкретизированной и не конкретизированной, определенной и неопределенной. Предвидение фактической величины ущерба, как правило (что характерно для большинства международных преступлений), не конкретизировано.

8. **Субъект преступления** - общий, т.е. вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста. Как показывают процессы над главными военными преступниками Второй мировой войны и деятельность международных трибуналов, образованных для суда над военными преступниками по бывшей Югославии и Руанде, практика, по существу, идет по пути привлечения к ответственности в основном высших государственных и военных деятелей.

9. Квалифицирующим видом преступления, предусмотренного [ч. 2 ст. 356 УК](#), является хотя бы одноразовое применение оружия массового поражения, запрещенного международным договором (см. [комментарий к ст. 355 УК](#)).

Статья 357. Геноцид

Комментарий к [статье 357](#)

1. Состав геноцида раскрывает [Конвенция](#) 1948 г. "О предупреждении преступления геноцида и наказания за него" (Ведомости ВС СССР. 1954. N 12) и включает в себя действия, совершенные с намерением уничтожить полностью или частично какую-либо национальную, этническую, расовую или религиозную группу как таковую: а) убийство членов такой группы; б) причинение серьезных телесных повреждений или умственного расстройства членам такой группы; в) предумышленное создание для какой-либо группы таких жизненных условий, которые рассчитаны на полное или частичное их физическое уничтожение; г) насильственная передача детей из одной человеческой группы в другую.

2. В [УК РФ](#) состав геноцида строго соответствует данной международной [Конвенции](#). Четко и исчерпывающе перечислены четыре группы населения, против которых нацелен геноцид, - национальная, этническая, расовая или религиозная. Между тем в законодательстве ряда других государств состав геноцида расширен за счет увеличения количества групп - пострадавших от геноцида и с несколько иным содержанием умысла.

3. Термин "геноцид" происходит от латинского "gens" (род, племя) и "caedere" (убивать). [Статья 1](#) Конвенции "О запрещении преступления геноцида и наказания за него" устанавливала, что геноцид, независимо от того, совершается он в мирное или военное время, является преступлением, которое нарушает нормы международного права и против которого государства-участники обязуются принимать меры предупреждения и карать за его совершение.

4. **Объектом** геноцида являются основы человечества и человечности, т.е. международного

обеспечения безопасности национальных, этнических, расовых, религиозных групп.

Потерпевшими от геноцида выступают не отдельные лица, члены групп, а сами названные группы в целом, на уничтожение которых нацелено это преступление.

5. **Объективная сторона** преступления сформулирована как действия, направленные на полное либо частичное физическое уничтожение указанных групп, их потомства на стадии деторождения. Состав сконструирован как формально-материальный. Наступление тяжких последствий входит в состав геноцида и отягчает ответственность за него в пределах санкции.

6. В законе дан исчерпывающий перечень способов уничтожения групп. Ими являются: а) убийство членов группы; б) причинение тяжкого вреда их здоровью, под которым [Конвенция](#) понимает причинение собственно тяжкого вреда здоровью или причинение вреда средней тяжести, а также умственное расстройство потерпевших; в) насильственное воспрепятствование деторождению, которое может осуществляться в различных формах (генная инженерия, принудительная стерилизация, кастрация, насильственная контрацепция и пр.); г) принудительная передача детей из одной человеческой группы в другую; д) насильственное переселение как разновидность создания условий, рассчитанных на полное или частичное уничтожение группы; е) иное создание условий жизни групп, которые рассчитаны на их уничтожение: экономическая блокада, умышленное создание обстановки экологического бедствия, заражение компонентов экосистемы.

7. **Субъективная сторона** преступления характеризуется в форме прямого умысла, при котором виновный осознает характер совершаемых им действий, предвидит наступление преступного результата и желает его наступления. В отношении конкретного причиненного вреда или объема угрозы его причинения, как правило, имеется не конкретизированный умысел. В вину вменяется фактически содеянное.

Обязательный элемент состава - цель: полное или частичное физическое уничтожение национальной, этнической, расовой или религиозной группы как таковой.

8. **Субъект преступления** общий - физическое лицо, вменяемое, достигшее возраста 16 лет. Субъекты в возрасте от 14 до 16 лет несут ответственность за конкретные преступления - умышленное убийство, причинение тяжкого вреда здоровью и иные преступления, за которые установлена наказуемость с 14 лет (см. [ст. 20 УК](#)).

9. К лицам, совершившим геноцид, сроки давности не применяются.

Статья 358. Экоцид

Комментарий к [статье 358](#)

1. Экоцид по характеру и степени международной опасности близок к геноциду. Экоцид - буквально "убийство природы". Родственен ему биоцид - убийство всего живого на Земле. Впервые вопрос об установлении международно-правовой ответственности за экоцид был поставлен во время агрессии США против Северного Вьетнама. В мае 1977 г. была подписана Международная конвенция о запрещении военного или любого другого враждебного воздействия средств ведения войны на природную среду. Экоцид (хотя первоначально без употребления данного термина) был объявлен международным преступлением против человечества.

2. **Объект** экоцида как здоровая основа безопасности человечества - природная среда обитания людей.

3. **Предметом** экоцида являются растительный и животный мир, водные ресурсы, земля, космическое пространство и другие компоненты экосистемы (биогеоценоза). В экосистеме компоненты, ее составляющие, связаны между собой обменом веществ и энергии.

4. **Объективную сторону** экоцида составляют: а) массовое уничтожение растительного

мира; б) массовое уничтожение животного мира; в) отравление атмосферы; г) отравление водных ресурсов; д) иные действия, способные вызвать экологическую катастрофу. Состав сформулирован как формально-материальный.

5. Международная опасность экоцида заключается в создании им угрозы либо реальном причинении экологической катастрофы для двух или более стран. Такой катастрофой в экологическом праве признается остро неблагоприятная природная аномалия вследствие воздействия человеческой деятельности на внешнюю природную среду обитания людей.

6. Способы экоцида могут быть различными и как факультативные признаки на квалификацию не влияют. Экоцид может последовать из-за взрывов на ядерных объектах, атомных бомбардировок, исследовательской деятельности и др.

7. **Субъективная сторона** преступления характеризуется умышленной формой вины. При прямом умысле субъект осознает международную опасность своих действий (бездействия), посягая на природную среду обитания населения хотя бы двух государств, предвидит ущерб в виде уничтожения элементов экосистемы и желает этого. Мотивы для квалификации значения не имеют. При косвенном умысле субъект предвидит возможность наступления вредных последствий своих действий для окружающей среды как условия существования людей и сознательно допускает эти последствия либо безразлично относится к их наступлению. При формальном составе виновный действует исключительно с прямым умыслом.

8. Примером экоцида может служить "тактика выжженной земли", которую применяли американские агрессоры во Вьетнаме в 1970 - 1971 гг. В ходе массированных бомбардировок американской авиацией территории Вьетнама были сожжены леса, загрязнены химическими веществами водоемы, культурный слой земли навсегда либо надолго вышел из сферы хозяйственного использования. Вьетнамское население было заражено малоизвестными токсинами, первыми от которых погибли дети.

9. В [гл. 26](#) "Экологические преступления" УК предусмотрена ответственность за нарушение правил обращения с экологически опасными веществами, отходами, с биологическими агентами и токсинами, а также за загрязнение воды, земли и атмосферы. Они отличаются от экоцида по объекту и по признакам субъективной стороны.

10. Сроки давности на экоцид не распространяются.

Статья 359. Наемничество

Комментарий к [статье 359](#)

1. В [ч. 1](#) предусмотрена ответственность за вербовку, обучение, финансирование или иное материальное обеспечение наемника и за его использование в вооруженном конфликте или в военных действиях.

2. Наемничество наносит ущерб мирному сотрудничеству государств, и поэтому ряд бывших союзных республик (Украина, Узбекистан) в 1995 г. приняли норму об уголовной ответственности за наемничество. В международном праве Дополнительные протоколы от 8 июня 1977 г. к Женевским конвенциям от 12 августа 1949 г., касающимся защиты жертв международных вооруженных конфликтов, "О защите жертв войны" (Сборник международных договоров СССР. Вып. XLVI. М., 2001) признали, что наемник не имеет прав законного комбатанта, а является военным преступником и подлежит уголовному наказанию. Конвенция о запрещении вербовки, использования, финансирования и обучения наемников 1989 г. сформулировала самостоятельный состав наемничества.

3. **Объектом** наемничества являются международные правоотношения в сфере использования регулярных вооруженных сил другого государства для межгосударственного вооруженного конфликта или военных действий.

Устав ООН категорически запрещает наемничество: "Каждое государство обязано воздерживаться от организации иррегулярных сил или вооруженных банд, в том числе и наемников, для вторжения на территорию другого государства".

4. Объективную сторону наемничества согласно **ч. 1 ст. 359** УК составляют следующие альтернативные деяния: а) вербовка; б) обучение; в) финансирование или иное материальное обеспечение наемников; г) использование наемника в вооруженном конфликте или военных действиях.

Вербовка - это действия, направленные на заключение соглашения об оплачиваемом участии лица (наемника) в вооруженном межгосударственном конфликте или военных действиях. Она начинается с поиска кандидатов в наемники, психического воздействия на них (уговоры, шантаж, обещания и пр.) с целью вовлечения их в вооруженный конфликт и заканчивается заключением соглашения об этом в разной степени его юридической оформленности.

Обучение имеется в виду военное: передача необходимой образовательной информации, тренировка по обращению с оружием, ведению военных действий, элементам воинской дисциплины.

Финансирование или иное материальное обеспечение - выплата единовременных пособий наемнику, возможно, и семье, регулярная заработная плата, обеспечение обмундированием, жильем, питанием и другими материальными благами. Как правило, денежное вознаграждение наемников многократно превышает заработную плату солдат, офицеров и генералов регулярной армии.

5. Использование в вооруженных конфликтах или военных действиях предполагает вовлечение в непосредственное участие наемника в выполнение боевых заданий, связанных с вооруженным конфликтом или ведением военных действий. Использование наемника в других функциях, например в мародерстве, насилии, ограблении, образует состав не наемничества, а самостоятельных преступлений: убийства, изнасилования, кражи, если они не подпадают под признаки состава "военные преступления".

6. Преступление считается оконченным с момента выполнения хотя бы одного из перечисленных действий. Наемничество может иметь место как в мирное, так и в военное время: в межгосударственных и во внутригосударственных конфликтах.

7. Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме прямого умысла: субъект осознает, что занимается вербовкой, обучением, финансированием наемника, и желает этого.

8. Субъект преступления по **ч. 1 ст. 359** УК общий - физическое вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

9. В качестве квалифицирующих признаков в **ч. 2 ст. 359** УК названы: а) использование виновным своего служебного положения и б) совершение деяния в отношении несовершеннолетнего.

Квалифицирующий элемент наемничества - использование служебного положения - охватывает сферы как должностной, так и более широкой служебной деятельности. Она может быть связана с военной службой вербовщика. Например, работники военкоматов вербуют демобилизованных из армии лиц для участия в вооруженных конфликтах за рубежом. Несовершеннолетние, потерпевшие от наемничества, - это лица, не достигшие 18-летнего возраста к моменту их вербовки и иных наемнических действий.

10. В **ч. 3 ст. 359** УК предусмотрен самостоятельный состав преступления. В этом случае наемник является субъектом преступления, который несет ответственность за участие в вооруженном конфликте или военных действиях.

Участие может выражаться путем нахождения в рядах военных подразделений комбатантов

сторон конфликта, в выполнении боевых заданий, наконец, в индивидуально-инициативном поражении противника.

Субъективная сторона преступления и со стороны вербовщика, и со стороны наемника содержит прямой умысел, при котором виновный осознает общественную опасность наемничества и желает его совершить.

Субъект (ч. 3 ст. 359 УК) преступления специальный, поскольку таковым может быть лицо, участвующее в военном конфликте в роли наемника.

11. Исходя из содержания [примечания к ст. 359 УК](#), наемником является лицо, которое: 1) не является гражданином государства, участвующего в вооруженном конфликте или военных действиях; 2) постоянно проживает на территории участвующего в вооруженном конфликте или военных действиях государства. Таким образом, наемником может быть гражданин, не являющийся законным комбатантом, который по своей инициативе, в группе либо индивидуально, на добровольных, но оплачиваемых началах участвует в вооруженном международном конфликте или военных действиях.

Статья 360. Нападение на лиц или учреждения, которые пользуются международной защитой

Комментарий к [статье 360](#)

1. Указанные в данной [статье](#) виды нападений нацелены на провокацию войны или осложнение международных отношений. Преступления против лиц, пользующихся международной защитой, считаются также проявлением международного терроризма. Выделение его в самостоятельный состав обусловлено особым статусом дипломатов и других лиц, пользующихся международной защитой. Чаще всего его совершают разного рода экстремистские группировки для давления на правительство, например, с целью освобождения заключенных, обмена дипломатов на то или иное арестованное лицо и т.д.

2. Запрет данного преступления содержится в [Конвенции](#) о предотвращении и наказании преступлений против лиц, пользующихся международной защитой, в том числе дипломатических агентов, 1973 г. (вступила в силу в СССР 20 февраля 1977 г.) и в [Конвенции](#) о безопасности персонала ООН и связанного с ней персонала 1994 г.

3. **Объект преступления** - международный дипломатический правопорядок, обеспечивающий мирное сотрудничество государств.

4. **Предмет** и потерпевший - обязательные элементы состава. Потерпевший - это лицо, пользующееся международной защитой. К лицам, пользующимся международной защитой, относятся: 1) глава государства, в том числе каждый член коллегиального органа, выполняющего функции главы государства согласно конституции соответствующего государства, глава правительства или министр иностранных дел, находящийся в иностранном государстве, а также сопровождающие его члены семьи; 2) любой представитель или иной агент межправительственной международной организации, который во время, когда против него, его официальных помещений, его жилого помещения или его транспортных средств было совершено преступление, и в месте совершения такого преступления имеет право в соответствии с международным правом на специальную защиту от любого нападения на его личность, свободу и достоинство. Также охраняются проживающие с ним члены его семьи. Ограничений по возрасту последних, в отличие от дипломатического иммунитета, [Конвенция](#) не содержит.

5. Представители иностранного государства - это иностранные граждане, которые обладают правом представлять свое государство вовне, выступая от его имени. Сотрудниками, пользующимися международной защитой, являются также работники дипломатических служб, консултанты и др.

Предмет преступления в виде помещений, жилища, транспортного средства должен иметь

статус официального, и нападение на него должно преследовать цель психической угрозы или физического насилия для провокации войны или осложнения международных отношений.

6. **Объективная сторона** преступления выражается в нападении на лиц, помещения и транспорт, которые пользуются международной защитой. Нападение - это физическое или психическое (угроза) воздействие на потерпевшего. Физический вред может выражаться в причинении вреда здоровью различной степени тяжести вплоть до умышленного причинения тяжкого вреда здоровью без отягчающих обстоятельств (ст. 111 УК).

7. **Конвенция** 1973 г. к преступлениям против лиц, пользующихся международной защитой, относит: а) убийства, похищение или другие нападения на личность или свободу лица, пользующегося международной защитой; б) насильственное нападение на официальное помещение или транспортные средства лица, пользующегося международной защитой, которое может угрожать личности или свободе последнего; в) угрозу такого нападения; г) попытки любого такого нападения; д) действия в качестве соучастника любого такого нападения. Виновное лицо осуждается по национальному уголовному законодательству либо выдается заинтересованному государству или межправительственной международной организации, агентом либо любым должностным лицом которого является потерпевший, пользующийся международной защитой согласно общепринятому международному принципу "или выдай, или суди".

8. **Субъективная сторона** преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. По ч. 1 комментируемой статьи мотив и цель не имеют значения для квалификации, но могут учитываться при назначении наказания. По ч. 2 обязательным признаком субъективной стороны является цель - намерение виновного спровоцировать войну или осложнить международные отношения.

9. **Субъект преступления** - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. За умышленное убийство и причиненный тяжкий вред здоровью во время нападения субъектов в возрасте от 14 до 16 лет они привлекаются к ответственности по конкретным статьям **Особенной части** УК в соответствии со ст. 20 УК.

10. За это и другие преступления против мира и безопасности человечества не действуют сроки давности.
