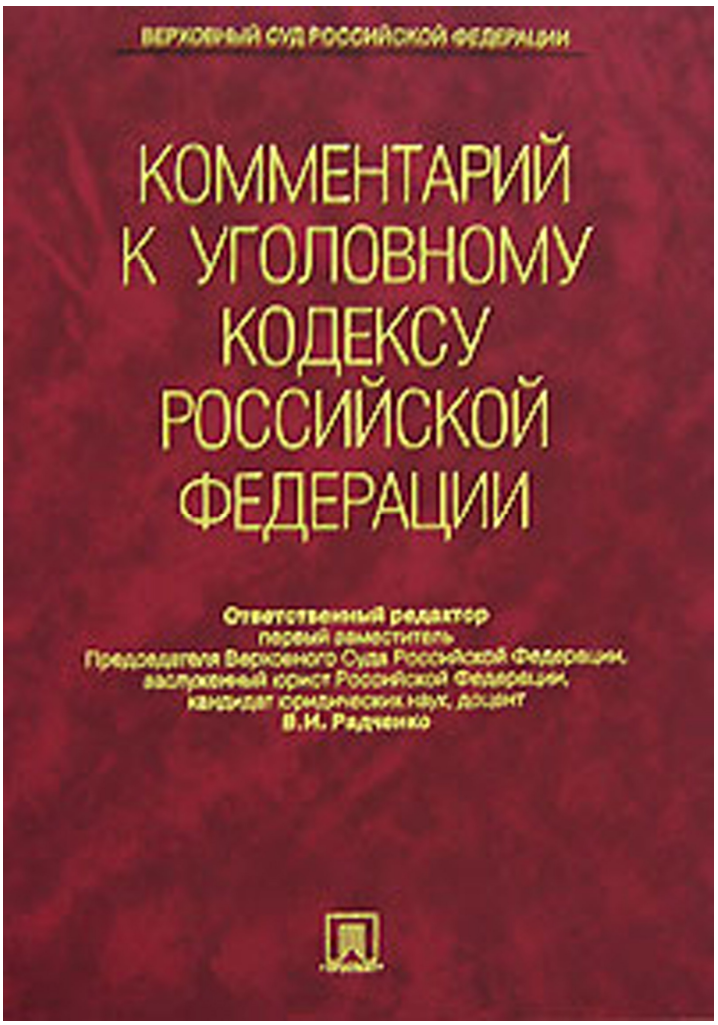
ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
КОММЕНТАРИЙ К УГОЛОВНОМУ КОДЕКСУ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
Ответственный редактор
первый заместитель
Председателя Верховного Суда Российской Федерации,
заслуженный юрист Российской Федерации,
кандидат юридических наук, доцент
В.И. Радченко

ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

КОММЕНТАРИЙ К УГОЛОВНОМУ КОДЕКСУ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

2-е издание,
переработанное и дополненное

Ответственный редактор
заслуженный юрист Российской Федерации,
кандидат юридических наук, доцент
В.И. РАДЧЕНКО

Научные редакторы:
заслуженный деятель науки Российской Федерации,
доктор юридических наук, профессор
А.С. МИХЛИН;
доктор юридических наук, профессор
В.А. КАЗАКОВА

АВТОРЫ:

Верин Валерий Петрович, канд. юрид. наук, доц., заслуж. юрист РФ, зам. Председателя Верховного Суда РФ в отставке - ст. ст. 158 - 168.

Зателепин Олег Кимович, канд. юрид. наук, доц., проф. кафедры уголовного права Военного университета Минобороны России - ст. ст. 294 - 316.

Зубарев Сергей Михайлович, доктор юрид. наук, доц., проф. ИПК Финансовой академии при Правительстве РФ - ст. ст. 201 - 204, 215 - 221.

Казакова Вера Александровна, доктор юрид. наук, проф., заведующая кафедрой уголовно-правовых дисциплин МГЛУ - ст. ст. 32 - 42, 105 - 157 (в соавторстве с А.С. Михлиным), 205 - 214, 222 - 226, алф.-предм. указатель.

Колчевский Игорь Борисович, канд. юрид. наук, доц., начальник отдела ВНИИ МВД России - ст. ст. 9 - 13, 19 - 28, 227, 353 - 360.

Лобов Ярослав Владимирович, канд. юрид. наук, доц., проф. Военного университета Минобороны России - ст. ст. 87 - 96.

Лопашенко Наталья Александровна, доктор юрид. наук, проф., почетный работник высшего профессионального образования, директор Саратовского центра по исследованию проблем организованной преступности и коррупции - ст. ст. 169 - 200, 246 - 262.

Михлин Александр Соломонович, доктор юрид. наук, проф., заслуж. деят. науки РФ, гл. науч. сотрудник ВНИИ МВД России - ст. ст. 105 - 157 (в соавторстве с В.А. Казаковой).

Наумов Анатолий Валентинович, доктор юрид. наук, проф. Российской правовой академии Минюста России - ст. ст. 29 - 31, 275 - 284.

Никулин Сергей Иванович, канд. юрид. наук, доц., заслуж. юрист РФ, зам. начальника управления Генеральной прокуратуры РФ - ст. ст. 1 - 8, 235 - 245, 272 - 274.

Радченко Владимир Иванович, канд. юрид. наук, доц., заслуж. юрист РФ, первый зам. Председателя Верховного Суда РФ в отставке - ст. ст. 14 - 18, 228 - 234, 285 - 293.

Разумов Станислав Александрович, доц., заслуж. юрист РФ, судья Верховного Суда РФ - ст. ст. 75 - 83, 317 - 330.

Селиверстов Вячеслав Иванович, доктор юрид. наук, проф., заслуж. деят. науки РФ - ст. ст. 43 - 74, 84 - 86.

Толкаченко Анатолий Анатольевич, доктор юрид. наук, проф., заслуж. юрист РФ, судья Верховного Суда РФ - ст. ст. 331 - 352.

Фирсаков Сергей Васильевич, канд. юрид. наук, доц., проф. кафедры уголовно-правовых дисциплин МГЛУ - ст. ст. 104.1 - 104.3.

Харабет Константин Васильевич, канд. юрид. наук, доц., проф. кафедры Военного университета Минобороны России - ст. ст. 97 - 104.

Шарапов Сергей Николаевич, канд. юрид. наук, доц., начальник кафедры Военного университета Минобороны России - ст. ст. 263 - 271.

Настоящий комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации включает в себя текст Уголовного кодекса РФ, а также постатейные материалы и комментарии, подготовленные группой руководителей и судей Верховного Суда Российской Федерации, ученых г. Москвы и г. Саратова. Авторы использовали нормативные правовые акты и судебную практику. Для удобства пользования приведен алфавитно-предметный указатель.

Для работников суда, следствия, дознания и юстиции, адвокатов, студентов, аспирантов и преподавателей юридических вузов и факультетов.

УКАЗАТЕЛЬ СОКРАЩЕНИЙ

БВС (СССР, РСФСР, РФ) - Бюллетень Верховного Суда (СССР, РСФСР, РФ)
БК - Бюджетный кодекс РФ
ВСНД и ВС (РСФСР, РФ) - Ведомости Верховного Совета СССР, Ведомости Верховного Совета РСФСР, Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ
ВК РФ - Водный кодекс РФ
ГК РФ - Гражданский кодекс РФ
ГПК РФ - Гражданский процессуальный кодекс РФ
ЗК РФ - Земельный кодекс РФ
КоАП РФ - Кодекс РФ об административных правонарушениях
ЛК РФ - Лесной кодекс РФ
МРОТ - минимальный размер оплаты труда
НК РФ - Налоговый кодекс РФ
РГ - Российская газета
САПП - Собрание актов Президента и Правительства РФ
СЗ РФ - Собрание законодательства РФ, актов палат Федерального Собрания РФ и Указов Президента РФ
СК РФ - Семейный кодекс РФ
ТК РФ - Трудовой кодекс РФ
УИК РФ - Уголовно-исполнительный кодекс РФ
УК РФ - Уголовный кодекс РФ
УПК РФ - Уголовно-процессуальный кодекс РФ

ПРЕДИСЛОВИЕ

Уголовный кодекс Российской Федерации, введенный в действие с 1 января 1997 г., построен на принципах законности, равенства граждан перед законом, справедливости и гуманизма. Опираясь на традиции российской юридической науки, он основывается на закрепленных в Конституции РФ социальных ценностях, впитал в себя прогрессивные начала, характерные для правовых государств, такие как приоритетная защита прав личности, примат интересов человека перед интересами государства, создание условий для социальной реабилитации лиц, подвергшихся уголовному преследованию.

При разработке Кодекса законодатель учел произошедшие в криминальной обстановке изменения, были приняты главы и статьи, которые ввели уголовную ответственность за новые виды и формы преступлений, в частности в сфере экономики, организованной преступности, компьютерных и иных новых технологий.

После принятия УК РФ продолжалась работа по его совершенствованию. Об этом, например, свидетельствует то, что со времени принятия в него более тридцати раз вносились изменения и дополнения. Наиболее значительные из них были внесены в декабре 2003 г., что дало повод некоторым юристам говорить о новой редакции уголовного закона страны. В целом они получили положительную оценку. Однако некоторые из новелл - отмена института неоднократности преступлений в качестве квалифицирующего признака, нерешенность вопроса о смертной казни, новое толкование хулиганства и ряд других изменений в законе - вызвали критические замечания со стороны отдельных практических работников и представителей юридической науки.

В целом УК РФ представляет собой надежную правовую базу борьбы с преступностью, он направлен на обеспечение дифференциации уголовной ответственности и наказания - применения строгих мер воздействия за совершение тяжких и особо тяжких преступлений и гуманных - в отношении ранее не судимых лиц, совершивших менее опасные преступления.

При работе над комментарием авторы учли обретения судебной практики: постановления Пленума Верховного Суда РФ по уголовным делам, постановления его Президиума и определения Судебной коллегии по уголовным делам и Военной коллегии. Ими использованы постановления и определения Конституционного Суда РФ, проверявшего конституционность отдельных норм УК РФ, а также достижения юридической науки.

Диспозиция ряда составов Особенной части УК РФ содержит бланкетные нормы, поэтому в комментарии при разъяснении таких статей использован соответствующий нормативный материал (законы, указы Президента РФ, постановления Правительства РФ и т.д.).

Комментарий предназначен как для практических работников: судей, прокуроров, работников юстиции, сотрудников правоохранительных органов, адвокатов, так и для студентов, аспирантов

учебных заведений юридического профиля, а также для иных граждан, интересующихся вопросами применения уголовного законодательства.

В.И.Радченко,
первый заместитель Председателя
Верховного Суда РФ,
кандидат юридических наук, доцент,
заслуженный юрист РСФСР

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)

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. Согласно УК РФ единственным источником норм уголовного права является непосредственно Кодекс. Тем самым обновление уголовного законодательства возможно только путем включения уголовно-правовых норм, содержащихся во вновь принимаемых законах, в структуру УК РФ. Самостоятельно применяться нормы таких законов не могут.

2. Содержание комментируемой статьи необходимо соотнести с ч. 1 ст. 15 Конституции РФ, согласно которой Конституция имеет высшую юридическую силу и прямое действие. Поэтому, во-первых, содержание норм уголовного права должно полностью соответствовать положениям Конституции, во-вторых, разрешая уголовное дело, суд вправе непосредственно применить нормы Конституции, если он придет к убеждению, что уголовно-правовые нормы противоречат ее положениям (см. п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 31 октября 1995 г. N 8 "О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия").

3. Часть 4 ст. 15 Конституции РФ устанавливает, что общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, применяются правила международного договора. Тем самым последние (например, содержащиеся во Всеобщей декларации прав человека, Международном пакте о гражданских и политических правах,

Международном пакте об экономических, социальных и культурных правах) при необходимости могут применяться судом в связи с рассмотрением уголовного дела. При этом в силу ч. 3 ст. 5 Федерального закона "О международных договорах Российской Федерации" положения официально опубликованных международных договоров Российской Федерации, не требующие издания внутригосударственных актов для их применения, действуют в Российской Федерации непосредственно. В иных случаях наряду с международным договором Российской Федерации следует применять и федеральный закон о ратификации, принятый для осуществления положений международного договора (см. п. 5 вышеназванного Постановления Пленума Верховного Суда РФ).

4. В некоторых случаях (правило обратной силы) суд в качестве формального источника норм уголовного права вынужден использовать отмененный уголовный закон (см. комментарий к ст. 10).

5. Источником норм уголовного права в формальном смысле не является судебная практика, в том числе в виде постановлений Пленума Верховного Суда РФ. Однако как акты толкования права последние имеют чрезвычайно важное значение для правильного применения норм УК РФ.

Статья 2. Задачи Уголовного кодекса Российской Федерации

Комментарий к статье 2

1. С помощью УК РФ обеспечивается решение трех задач: а) охрана интересов личности, общества и государства от преступных посягательств; б) обеспечение мира и безопасности человечества; в) предупреждение преступлений. Каждая из этих задач не является сугубо уголовно-правовой, однако их реализация в существенной степени обеспечивается нормами УК РФ.

2. Первая из указанных задач тесно связана с выделением объектов уголовно-правовой охраны (права и свободы человека и гражданина, собственность, общественный порядок и общественная безопасность, окружающая среда, конституционный строй Российской Федерации), их ранжированием с учетом социальной значимости, а также определением средств уголовно-правовой охраны.

3. Обеспечение мира и безопасности человечества как самостоятельная задача уголовного закона выделена исходя из крайне высокой степени общественной опасности соответствующих преступлений и отчетливым международным аспектом проблемы. Так, в целях объединения усилий в этом направлении принят специальный международный правовой акт (Римский статут) - своего рода уголовный кодекс, а также создан наднациональный судебный орган - Международный уголовный суд.

4. Предупреждение преступлений (превенция уголовного закона) как задача УК РФ включает, во-первых, предупреждение совершения преступлений под угрозой наказания неопределенного круга лиц (общая превенция) и, во-вторых, предупреждение совершения преступлений лицами, которые совершили преступление и понесли за это наказание (специальная превенция).

5. Согласно ст. 2 Конституции РФ человек, его права и свободы являются высшей ценностью. В соответствии с этим УК РФ призван всесторонне обеспечить охрану интересов человека (жизнь, здоровье, свободу, личную неприкосновенность; неприкосновенность частной жизни, конституционные права и свободы и др.). Остальные объекты уголовно-правовой охраны нельзя рассматривать как второстепенные (менее значимые), тем более что многие посягательства на эти объекты не менее опасны, чем преступления против личности.

6. Часть 2 комментируемой статьи определяет способы, которые обеспечивают решение стоящих перед УК РФ задач. Они служат основой для формирования механизма уголовно-правового воздействия и полностью органичны для уголовного закона, устанавливая основание и принципы уголовной ответственности, определяя круг преступных деяний, виды наказаний и иных мер уголовно-правового характера.

Статья 3. Принцип законности

Комментарий к статье 3

1. Данный принцип отражает классическую формулу римского права "нет преступления - нет наказания без указания о том в законе". Ее существенное уточнение по ч. 1 комментируемой статьи состоит в том, что привлечение к уголовной ответственности может иметь место только за совершение деяния, предусмотренного исключительно в УК РФ. Тем самым содержание принципа законности взаимосвязано с ч. 1 ст. 1 УК РФ, определяющей источники норм уголовного права.

2. Аналогия закона - способ восполнения правового пробела, допускающий применение нормы закона к деянию, которое прямо не охватывается ею, но весьма сходно с деяниями, на

которые рассчитан закон. Восполнение пробелов в уголовном праве является исключительной компетенцией законодателя. Поэтому суд, прокурор, следователь, дознаватель не вправе привлекать лицо к уголовной ответственности на основании статьи УК РФ, которая устанавливает ответственность за деяние, наиболее сходное с совершенным. Однако нельзя исключить применение по аналогии нормы УК РФ, если при этом облегчается положение обвиняемого (подсудимого).

Статья 4. Принцип равенства граждан перед законом

Комментарий к статье 4

1. Принцип равенства, закрепленный в том числе в ряде международных правовых актов, означает, что потенциально все лица в случае совершения преступления равны между собой, т.е. привлекаются к уголовной ответственности вне зависимости от каких бы то ни было социальных, биологических и иных особенностей личности.

2. Этот принцип не означает абсолютное равенство всех лиц, совершивших преступления. Поскольку в УК РФ имеются и другие принципы (справедливости, гуманизма), его нормы могут допускать существенное различие в мерах наказания виновным с учетом пола, возраста, правового статуса и др. Так, к несовершеннолетним, женщинам, а также мужчинам старше 65 лет не могут применяться наказания в виде смертной казни и пожизненного лишения свободы.

Статья 5. Принцип вины

Комментарий к статье 5

1. О понятии вины и ее форм см. комментарий к ст. 24 УК РФ.

2. Принцип вины, отрицая объективное вменение, т.е. уголовную ответственность за невиновное причинение вреда, фактически означает так называемое субъективное вменение. Тем самым отнюдь не тяжесть последствий, которые причинило лицо, априори позволяет квалифицировать его деяние как преступление, а только установление умышленной или неосторожной вины, с которой эти последствия были причинены. В этой связи вину (виновность) в теории уголовного права подчас трактуют как важнейшую и самостоятельную предпосылку уголовной ответственности.

3. Согласно принципу вины уголовная ответственность не может перелагаться с виновного лица на других лиц (например, родителей, опекунов).

Статья 6. Принцип справедливости

Комментарий к статье 6

1. Основное назначение этого принципа - установить критерии, с помощью которых наказание или иные меры уголовно-правового характера, применяемые судом к лицу, совершившему преступление, будут "уравнены" с преступлением (т.е. будут соответствовать характеру и степени тяжести преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного). Фактически этот принцип обеспечивает индивидуализацию наказания с учетом возможностей, предоставляемых суду санкциями статей Особенной части, нормами Общей части УК РФ об индивидуализации наказания (например, ст. ст. 62, 64, 73, 82, 88).

2. Ключевым в содержании принципа справедливости является положение о том, что изначальным критерием для суда должна выступать оценка сущности преступления и только во взаимосвязи с этим - обстоятельства его совершения и личность виновного.

3. Согласно ч. 1 ст. 12 УК РФ исключается осуждение лица за преступление, совершенное за пределами Российской Федерации, если в отношении его по данному основанию имеется решение суда иностранного государства.

Статья 7. Принцип гуманизма

Комментарий к статье 7

Как нравственная категория гуманизм есть человеколюбие. Отсюда вытекает требование уголовного закона об обеспечении безопасности человека как о приоритетной задаче УК РФ.

Наряду с этим гуманизм как принцип уголовного права состоит в отрицании жестоких, мучительных и позорящих наказаний. Это вытекает из ст. 21 Конституции РФ, согласно которой "никто не должен подвергаться пыткам, насилию, другому жестокому или унижающему

человеческое достоинство обращению или наказанию". Тем самым никакое, даже самое строгое, наказание по своему содержанию не должно отрицать гуманное отношение к виновному. Гуманизм предполагает также, что суд вправе применить более строгое наказание, только если менее строгий его вид не обеспечивает достижение целей наказания (см. комментарий к ст. 60).

Статья 8. Основание уголовной ответственности

Комментарий к статье 8

1. Данная статья имеет большое методологическое и практическое значение. Вопрос об основании уголовной ответственности относится к числу основополагающих положений уголовного права. УК РФ предельно четко формулирует ответ на него, исключая любые иные основания (предпосылки) уголовной ответственности, кроме совершения лицом деяния, содержащего все признаки состава преступления.

2. Состав преступления - правовое понятие, означающее совокупность установленных в УК РФ объективных и субъективных признаков, характеризующих совершенное лицом общественно опасное деяние как конкретное преступление. Если понятие преступления (ст. 14) в общем виде раскрывает сущность всякого деяния, причиняющего существенный вред интересам личности, общества или государства, то состав преступления - индивидуальную определенность конкретных преступных деяний. Он отражает типичные признаки конкретных преступлений и используется для правовой оценки (квалификации) реально совершенных деяний.

3. Структурно состав преступления состоит из четырех элементов (объект, объективная сторона, субъективная сторона и субъект), которые, в свою очередь, характеризуются системой признаков. Эти признаки (в основном признаки объективной стороны) содержатся в статье Особенной части и в статьях Общей части УК РФ (признаки субъекта, субъективной стороны). Наибольшее практическое значение имеет деление составов преступлений на материальные и формальные, так как с учетом этого практически решается вопрос о моменте окончания преступления.

4. Уголовная ответственность есть фактическое применение по решению суда к лицу, совершившему преступление, предусмотренных УК РФ мер государственного принудительного воздействия. Уголовную ответственность не следует смешивать с охранительными уголовно-правовыми отношениями. Эти отношения возникают в момент совершения преступления, а уголовная ответственность - на определенном этапе их развития. Она немыслима без применения санкций уголовно-правовых норм, предусмотренных Особенной частью УК РФ (т.е. наказания), или иных мер уголовно-правового характера, не являющихся наказанием. Таковы предусмотренные разделом VI УК РФ принудительные меры медицинского характера (глава 15), конфискация имущества (глава 15.1), а также принудительные меры воспитательного воздействия в отношении несовершеннолетних (ст. ст. 91, 92). Кроме того, уголовная ответственность может выражаться в признании лица виновным в совершении преступления, назначении ему наказания с освобождением от его отбывания, а также в вынесении судом обвинительного приговора без назначения наказания (ст. ст. 73, 80.1, 82, 83 УК; п. п. 2, 3 ч. 5 ст. 302 УПК РФ).

5. После отбытия осужденным наказания уголовная ответственность исчерпывается (прекращается). Наличие у лица судимости (см. комментарий к ст. 86) в течение установленного УК РФ времени после отбытия им назначенного наказания (основного и дополнительного), не может считаться компонентом (этапом) исчерпавшейся к этому времени уголовной ответственности. После отбытия наказания и (или) исполнения иной меры уголовно-правового характера, оставаясь судимым, лицо больше не испытывает правоограничений, которые основаны на нормах УК РФ, и тем самым перестает подвергаться уголовной ответственности.

Глава 2. ДЕЙСТВИЕ УГОЛОВНОГО ЗАКОНА ВО ВРЕМЕНИ И В ПРОСТРАНСТВЕ

Статья 9. Действие уголовного закона во времени

Комментарий к статье 9

1. Привлечение лица к уголовной ответственности осуществляется на основании того закона, который действовал в момент совершения этого преступления, применяется тот закон, запрет которого нарушило это лицо.

2. Действующим считается уголовный закон, вступивший в силу и не утративший ее в результате его отмены, в случае замены его другим законом, по истечении срока, указанного в законе. УК РФ является действующим федеральным законом, он подписан Президентом РФ 13 июня 1996 г., опубликован 17 июня 1996 г., вступил в силу с 1 января 1997 г (Федеральный закон

от 13 июня 1996 г. N 64-ФЗ "О введении в действие Уголовного кодекса Российской Федерации"). Изменения и дополнения в УК РФ вносятся самостоятельными федеральными законами, создающими новые редакции Кодекса, отменяющими его действие в старых редакциях.

3. В ч. 2 комментируемой статьи дано понятие времени совершения преступления. Таковым признается время совершения общественно опасного деяния независимо от времени наступления его общественно опасных последствий. Под преступлением понимается как оконченное, так и неоконченное преступление (см. комментарии к ст. ст. 29, 30). Временем совершения длящихся преступлений с непрерывным осуществлением преступного поведения (незаконное хранение оружия, наркотических средств, побег из-под стражи) является время прекращения совершения действий (бездействия), образующих его состав (пресечение или добровольное прекращение преступления, явка с повинной). Временем совершения продолжаемого преступления, образующегося совершением ряда тождественных действий (бездействия), направленных к единой цели и совершенных по единому умыслу (например, истязание), является совершение последнего такого действия.

Статья 10. Обратная сила уголовного закона

Комментарий к статье 10

1. Правила, содержащиеся в комментируемой статье, позволяют применять отмененный уголовный закон во время действия нового, а новый уголовный закон - к тем юридическим фактам, которые возникли до его вступления в силу.

2. Обратная сила - распространение действия нового уголовного закона на лиц, совершивших преступления до его вступления в силу, в том числе на лиц, отбывающих наказание (ч. 2 комментируемой статьи) или отбывших наказание и имеющих судимость.

3. Более мягким (улучшающим положение лица) уголовный закон считается, если в перечне наказаний за данное преступление: 1) сокращает верхний или нижний предел наказания; 2) вводит более мягкий его вид; 3) исключает дополнительные наказания или вводит более мягкий их вид; 4) исключает из альтернативной санкции более тяжкое наказание или заменяет его более мягким; 5) декриминализирует деяние. В последнем случае уголовное дело об этом преступлении подлежит прекращению, а осужденный, отбывающий наказание за его совершение, - освобождению.

4. Новый уголовный закон в отношении лица, совершившего преступление до его вступления в силу, не применяется, когда: 1) криминализирует деяние; 2) за данное преступление усиливает наказание: увеличивает его минимальный или максимальный размер; вводит его дополнительный вид; вводит альтернативную санкцию, позволяющую назначить более строгое наказание; 3) иным образом ухудшает положение лица (предусматривает возможность конфискации имущества, увеличивает сроки реального отбытия наказания для условно-досрочного освобождения или увеличивает сроки погашения судимости, сроки наказания за рецидив преступлений или снижает возраст уголовной ответственности).

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

Комментарий к статье 11

1. Согласно территориальному принципу действия уголовного закона все лица: российские граждане, иностранцы и лица без гражданства - подлежат уголовной ответственности за преступления, совершенные ими на территории России.

2. Уголовная юрисдикция Российской Федерации распространяется на всю ее территорию, границы которой установлены нормами международного права, Законом РФ от 1 апреля 1993 г. N 4730-1 "О Государственной границе Российской Федерации", Федеральным законом от 31 июля 1998 г. N 155-ФЗ "О внутренних морских водах, территориальном море и прилежащей зоне Российской Федерации", а также на преступления, совершенные на континентальном шельфе, включая установленные там искусственные сооружения, и в исключительной экономической зоне Российской Федерации.

3. Государственная территория России - это часть земного шара, которую составляет суша в пределах государственных границ, территориальные морские и внутренние воды, воздушный столб в этих пределах и недра. Территориальные воды составляют прибрежные морские воды шириной 12 морских миль, отсчитываемых от линии наибольшего отлива, на материке и на островах, принадлежащих России. Иная ширина территориальных вод может устанавливаться международным договором. Внутренние воды составляют: морские воды, расположенные в сторону берега от границы территориальных вод; воды портов, ограниченные линией, проходящей через наиболее удаленные в сторону моря точки их гидрографических и других сооружений; воды

заливов, бухт, губ, лиманов, морей и проливов, которые исторически принадлежат Российской Федерации, а также берега которых принадлежат России, 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 превышает 24 морские мили; воды рек, озер и иных водоемов, берега которых принадлежат России. О понятиях континентального шельфа и исключительной экономической зоны Российской Федерации см. комментарии к ст. ст. 252, 253.

4. Уголовная юрисдикция России распространяется на принадлежащие ей гражданские водные и воздушные суда, находящиеся в открытом водном или воздушном пространстве, а также на российские военные суда независимо от их местонахождения и все принадлежащие ей космические аппараты.

5. Конвенция ООН о привилегиях и иммунитетах 1946 г.; Конвенция о привилегиях и иммунитетах специализированных учреждений 1947 г.; Венские конвенции о дипломатических сношениях 1961 г., о консульских сношениях 1963 г., о представительстве государств в их отношениях с международными организациями универсального характера 1975 г., Конвенция о предотвращении и наказании преступлений против лиц, пользующихся международной защитой, в том числе дипломатических агентов, 1973 г., предоставляют иностранным гражданам три вида иммунитета: 1) дипломатический (лица, имеющие дипломатический ранг, и члены их семей, административно-технический персонал представительств; иностранные торговые представители); 2) консульский (консульские должностные лица во время выполнения официальных функций); 3) иммунитет лиц, находящихся под международной защитой (глава государства и лица, выполняющие его функции, сопровождающие их члены семей; сотрудники международных организаций). Аккредитующее дипломата иностранное государство может отказаться от иммунитета этого лица. В противном случае это лицо объявляется "нежелательным лицом" (persona non grata) и выдворяется за пределы Российской Федерации либо отзывается.

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

Комментарий к статье 12

1. Согласно принципу гражданства российские граждане и постоянно проживающие в России лица без гражданства, совершившие преступление вне ее пределов, подлежат уголовной ответственности по УК РФ, если данное деяние является преступлением в государстве места его совершения и в данном государстве в отношении данного преступления нет решения суда об осуждении или об освобождении этих лиц от уголовной ответственности. При осуждении указанных лиц наказание не может превышать верхнего предела санкции, предусмотренной законом иностранного государства, где было совершено преступление. Гражданин Российской Федерации, обладающий гражданством иностранного государства, рассматривается как гражданин России.

2. Если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации, военнослужащие российских воинских частей, дислоцирующихся на территории иностранного государства, несут уголовную ответственность по УК РФ за преступления, совершенные в этом государстве.

3. В соответствии с Федеральными законами от 31 мая 2002 г. N 62-ФЗ "О гражданстве Российской Федерации" и от 25 июля 2002 г. N 115-ФЗ "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации" иностранный гражданин - физическое лицо, не являющееся гражданином Российской Федерации и имеющее доказательства наличия гражданства (подданства) иностранного государства, а лицо без гражданства - физическое лицо, не являющееся гражданином Российской Федерации и не имеющее доказательств наличия гражданства (подданства) иностранного государства. Лица без гражданства, постоянно проживающие на территории России (не менее 183 дней в календарном году), приравниваются к гражданам Российской Федерации. Апатриды, не проживающие в России постоянно в течение этого срока, приравниваются к иностранным гражданам.

4. Реальный принцип действия УК РФ позволяет привлекать к уголовной ответственности иностранных граждан и лиц без гражданства, постоянно не проживающих в России, совершивших вне ее пределов преступление, направленное против интересов Российской Федерации или ее гражданина, если они не понесли наказание за это преступление в иностранном государстве.

5. Универсальный принцип действия УК РФ, вытекающий из международно-правовых обязательств России в области противодействия преступности, позволяет ей в случаях, предусмотренных международным договором, привлекать к уголовной ответственности иностранных граждан и лиц без гражданства, постоянно не проживающих в Российской Федерации, если они совершают конвенционное преступление и не осуждаются в иностранном государстве. Конвенционными являются деяния, предусмотренные Международной конвенцией о

борьбе с захватом заложников 1979 г., Международной конвенцией о борьбе с бомбовым терроризмом 1997 г., Конвенцией ООН о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ 1988 г., Европейской конвенцией об отмывании, выявлении, изъятии и конфискации доходов от преступной деятельности 1990 г. и др.

Статья 13. Выдача лиц, совершивших преступление

Комментарий к статье 13

1. Экстрадиция (выдача) - акт международной правовой помощи по передаче иностранному государству лица, которое является обвиняемым в совершении преступления, направленного против интересов этого государства, для привлечения лица к уголовной ответственности или исполнения вступившего в силу приговора суда этого государства. Выдача производится на основании федерального закона и международного договора Российской Федерации (ч. 2 ст. 63 Конституции РФ). Нормы о выдаче содержатся в Конвенции ООН о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ 1988 г., Европейской конвенции о выдаче 1957 г. и двух Дополнительных протоколах к ней 1975 г. и 1978 г., Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г. (Минская конвенция), а также в других договорах СССР и Российской Федерации о правовой помощи, заключенных с иностранными государствами (Азербайджанской Республикой, КНР, Республикой Молдова, Исламской Республикой Иран, Латвийской Республикой и др.).

2. Влекущим выдачу (экстрадиционным) признается преступление, наказуемое лишением свободы на срок не менее одного года или более тяжким наказанием. При выдаче для исполнения приговора лицо должно быть осуждено к лишению свободы на срок не менее шести месяцев. Обязателен принцип двойной криминальности - деяние должно быть преступлением по законам обеих стран.

3. Российская Федерация может предъявить требование о выдаче, когда: 1) лицо является ее гражданином; 2) преступление совершено на ее территории или направлено против ее интересов или интересов ее гражданина.

4. Согласно ст. 61 Конституции РФ гражданин России не может быть выдан другому государству. Выдача Российской Федерацией иностранного гражданина либо лица без гражданства исключается, если: этому лицу предоставлено политическое убежище; в отношении этого лица в Российской Федерации по поводу того же деяния вынесены обвинительный или оправдательный приговор либо постановление о прекращении уголовного дела, вступившие в законную силу. В выдаче может быть отказано, если: преступление подпадает под российскую уголовную юрисдикцию; в соответствии с УК РФ в отношении данного деяния истекли сроки давности; имеются основания полагать, что лицо было или будет подвергнуто в запрашивающем государстве пыткам или другим жестоким видам обращения или наказания, уголовное преследование этого лица не обеспечит ему минимальные гарантии прав и основных свобод человека.

5. Процессуальный порядок экстрадиции урегулирован нормами главы 54 УПК РФ.

Раздел II. ПРЕСТУПЛЕНИЕ

Глава 3. ПОНЯТИЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ И ВИДЫ ПРЕСТУПЛЕНИЙ

Статья 14. Понятие преступления

Комментарий к статье 14

1. Статья 14 содержит исчерпывающее определение признаков преступления. Это общественная опасность, противоправность, виновность и наказуемость.

2. Деяние - это волевой акт поведения человека, который может выражаться в действии либо в бездействии. Преступное деяние характеризуется наличием общественной опасности.

Волевой акт - осознанное поведение, поэтому не является преступлением акт поведения, не зависящий от воли человека: рефлекторные действия, состояние невменяемости, отсутствие возможности действовать в результате физического принуждения или воздействия непреодолимой силы.

3. Виновность выступает как психическое отношение лица к характеру самого деяния и к наступившим общественно опасным последствиям. Оно реализуется в форме умысла либо неосторожности. Указание в ст. 14 на виновность как на признак преступления означает, что признание поведения преступным законодатель ставит в зависимость от субъективного фактора,

что исключает объективное вменение лишь по одному факту наступления общественно опасного результата.

4. Общественная опасность - материальный признак преступления, она характеризуется причинением (угрозой причинения) вреда личным или общественным интересам. Статья 2 УК РФ на первое место ставит защиту личности. Общественная опасность преступления включает в себя объективные (тяжесть последствий, опасность способа, характер объекта посягательства и т.д.) и субъективные (форма умысла или неосторожности, мотивы, отношение к содеянному и т.д.) факторы. В зависимости от сочетания объективных и субъективных факторов законодатель относит преступное деяние к конкретным категориям преступлений.

5. Противоправность заключается в запрете деяния уголовным законом. Суть ее в том, что деяние является преступлением только в том случае, если это прямо предусмотрено соответствующей статьей Особенной части УК РФ. Признание тех или иных действий по аналогии с описанными в УК РФ преступлениями прямо запрещено ч. 2 ст. 3 УК РФ.

Противоправность не является постоянным признаком конкретного деяния. В зависимости от изменений социально-политических и экономических условий законодатель может дополнять УК РФ новыми составами либо декриминализировать определенные деяния.

6. Наказуемость реализована в УК РФ в виде санкций за совершение различных преступлений. Вместе с тем в Кодексе перечисляются условия, когда лицо, совершившее преступление, может быть освобождено от уголовной ответственности или от уголовного наказания (ст. ст. 75 - 85).

7. Не является преступлением действие (бездействие), хотя формально и содержащее признаки какого-либо деяния, предусмотренного Особенной частью УК РФ, но в силу малозначительности не представляющее общественной опасности (ч. 2 комментируемой статьи).

Именно по признаку общественной опасности законодатель отграничивает преступление от иных правонарушений (административных, дисциплинарных, финансовых и т.д.).

Статья 15. Категории преступлений

Комментарий к статье 15

1. УК РФ делит преступления в зависимости от степени общественной опасности на четыре категории: небольшой тяжести, средней тяжести, тяжкие и особо тяжкие преступления.

Степень общественной опасности определяется характером посягательства и размером вреда, который причинен либо мог быть причинен охраняемому законом объекту. По этим основаниям классификация преступлений дана законодателем в зависимости от размера максимального наказания, которое может быть назначено за их совершение.

2. Другим критерием классификации преступлений является форма вины (умысел или неосторожность). Умышленные преступления в зависимости от размера санкции могут быть всех четырех категорий, преступления, совершенные по неосторожности, законодатель отнес к преступлениям небольшой и средней тяжести.

3. Введенное в УК деление преступлений на категории позволило в зависимости от тяжести преступлений предусмотреть определенные правовые последствия при решении вопросов о привлечении к уголовной ответственности и об освобождении от нее, о назначении наказания и об освобождении от него.

Статьи 210 и 316 УК РФ предусматривают в диспозиции категорию преступлений в качестве обязательного признака состава преступления.

Статья 16. Утратила силу. - Федеральный закон от 08.12.2003 N 162-ФЗ.

Статья 17. Совокупность преступлений

Комментарий к статье 17

1. Комментируемая статья регулирует два вида совокупности преступлений: реальную (ч. 1) и идеальную (ч. 2), хотя и не использует прямо эти термины, принятые в теории уголовного права.

2. Реальная совокупность означает совершение двух или более преступлений в результате соответствующего количества самостоятельных деяний, разделенных временными промежутками. Реальную совокупность образуют не только оконченные преступления, но и приготовление к ним либо покушения на них.

3. Не образует совокупности преступлений совершение общественно опасного деяния в качестве способа совершения другого преступления. Например, при совершении кражи с проникновением в жилище не подлежит самостоятельной квалификации уничтожение вором в ходе проникновения дверей, запоров, стекол в окнах. Совершение угона при хищении

автотранспортных средств не требует дополнительной квалификации по ст. 166 УК РФ. Исключение составляют случаи, когда деяние, являющееся способом совершения другого преступления, квалифицируется как более тяжкое преступление. Например, причинение тяжкого вреда здоровью при разбойном нападении, являясь способом совершения преступления, не подлежит самостоятельной квалификации, но в случае причинения смерти по неосторожности требуется дополнительная квалификация по ч. 4 ст. 111 (Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29).

4. Если общественно опасное деяние выступает в качестве квалифицирующего признака, оно также не образует совокупности преступлений. Например, хищение наркотических средств с применением насилия, опасного для жизни и здоровья, квалифицируется только по п. "в" ч. 3 ст. 229 УК РФ, разбой в данном случае выступает как квалифицирующий признак.

5. Некоторое сходство с реальной совокупностью преступлений имеют продолжаемые и длящиеся преступления. Их характеристика дана, в частности, в Постановлении 23-го Пленума Верховного Суда СССР от 4 марта 1929 г. с дополнениями, внесенными Постановлением того же Пленума от 14 марта 1963 г. N 1.

Продолжаемое преступление - это преступление, складывающееся из ряда тождественных действий, преследующих общую цель и составляющих в совокупности единое преступление. Например, кража, совершаемая частями из одного источника, сбыт мелкими порциями партии наркотиков (в этих случаях стоимость похищенного определяется общей его стоимостью, а размер сбытых наркотиков - исходя из суммарного веса сбытой партии; при этом если преступный умысел был направлен на совершение деяния в крупном или особо крупном размере, а размер реально похищенного имущества или сбытого наркотика меньше этих размеров, то преступление квалифицируется как покушение на его совершение в крупном либо особо крупном размере). Началом продолжаемого преступления считается совершение первого из тождественных действий, а концом - момент совершения последнего преступного деяния.

Длящееся преступление - это преступление, совершаемое в течение длительного времени. Оно характеризуется непрерывным осуществлением преступного деяния и, как правило, сопряжено с длительным невыполнением обязанностей или нарушением запретов, установленных законом под угрозой уголовного преследования за их неисполнение или нарушение (уклонение от уплаты алиментов, хранение огнестрельного оружия и т.д.). Такое преступление начинается с момента совершения преступного действия (бездействия) и оканчивается либо добровольным прекращением преступного поведения, либо совершением события, прервавшего его совершение (например, вмешательством органов власти).

6. Идеальная совокупность имеет место тогда, когда одно действие (бездействие) содержит признаки преступлений, предусмотренных двумя или более статьями УК РФ (ч. 2 комментируемой статьи). Например, развратные действия в отношении лица, не достигшего 16-летнего возраста, совершенные с использованием должностных полномочий, должны квалифицироваться по совокупности ст. ст. 135 и 285 УК РФ.

Идеальная совокупность отсутствует в тех случаях, когда лицо совершает одно преступление с квалифицирующими признаками, предусмотренными различными частями одной статьи.

Статья 18. Рецидив преступлений

Комментарий к статье 18

1. Поскольку рецидивом преступлений признается совершение умышленного преступления лицом, имеющим судимость за ранее совершенное умышленное преступление, не образуют рецидива погашенные судимости, а также судимости за преступления, совершенные по неосторожности. При этом учитываются вступившие в законную силу приговоры, которые имелись на момент совершения преступления.

2. Часть 4 комментируемой статьи содержит перечень судимостей за умышленные преступления, которые не учитываются при определении рецидива преступлений (преступления небольшой тяжести; совершенные в возрасте до 18 лет; а также приговоры, при исполнении которых лицо не отбывало наказание в виде лишения свободы).

3. Комментируемая статья ввела три категории рецидива преступлений: простой рецидив, опасный рецидив (ч. 2), особо опасный рецидив (ч. 3).

Рецидив преступлений влечет более строгое наказание (ч. 5), этот принцип реализован, в частности, в ст. 63 УК РФ, признающей рецидив преступлений отягчающим наказание обстоятельством.

4. Наличие рецидива преступлений имеет и иные правовые последствия, в частности при назначении осужденным к лишению свободы вида исправительного учреждения (см. комментарий к ст. 58).

Глава 4. ЛИЦА, ПОДЛЕЖАЩИЕ УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

Статья 19. Общие условия уголовной ответственности

Комментарий к статье 19

1. Адресатом применения государственных мер уголовного принуждения может быть только физическое лицо. В отличие от законодательства ряда стран (Бельгии, Великобритании, Нидерландов, Франции, Индии, ряда штатов США) юридические лица уголовной ответственности по УК РФ не несут.

2. На основании принципа вины (личной виновной ответственности) комментируемая статья определяет условия уголовно-правовой деликтоспособности лица: физическое лицо должно достигнуть возраста уголовной ответственности и быть способным вырабатывать, выражать и осуществлять персонифицированную волю по отношению к совершению уголовно наказуемых действий и (или) наступлению общественно опасных последствий своих действий (быть вменяемым) (см. комментарий к ст. 21). Общие условия уголовной ответственности, с учетом других норм главы 4 УК РФ, характеризуют такой элемент состава преступления, как субъект преступления. Отсутствие у лица этих свойств влечет отсутствие в составе преступления надлежащего субъекта, а значит, отсутствие самого состава (см. комментарий к ст. 8).

Статья 20. Возраст, с которого наступает уголовная ответственность

Комментарий к статье 20

1. Комментируемая статья закрепляет минимальные возрастные критерии признания лица субъектом преступления. Достижение 16 лет - общий возрастной признак субъекта преступления; 14-летний возраст установлен для субъектов конкретных преступлений, перечень которых определен в ч. 2 данной статьи исчерпывающим образом. При квалификации преступления учитывается возраст лица в момент совершения деяния. Установление возраста наступления уголовной деликтоспособности основано, во-первых, на презумпции того, что человек в этом возрасте способен в полной мере руководить своими действиями и поступками, осознавая их фактический характер, противоправность и общественную опасность, во-вторых, на условно принятой границе возраста, когда лицо может без ущерба для психического и физического здоровья претерпеть физические и моральные лишения, связанные с реализацией мер уголовной ответственности.

2. Иногда в литературе выделяется 18- и 25-летний возраст уголовной ответственности некоторых категорий субъектов отдельных преступлений (воинских и должностных, вынесения заведомо неправосудных приговора, решения или иного судебного акта и др.). Нормы об ответственности военнослужащих, государственных служащих, судей не содержат указаний на возраст субъекта, обязательно равный или превышающий 18 или 25 лет у судей. В этих случаях законодатель указал не на возраст, а на признак статуса исполнителя преступления. Такие признаки (семейно-родственные отношения, служебное положение, гражданство и пр.) именуются признаками "специального субъекта". УК РФ специально указывает на 18-летний возраст субъекта преступления только в диспозициях ряда своих норм, например ст. ст. 134, 150, 151, ч. 1 ст. 157, ст. 242.1 <1>.

<1> Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 14 февраля 2000 г. N 7 "О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних" // БВС РФ. 2000. N 4.

3. Лицо в возрасте от 14 до 18 лет является несовершеннолетним, лицо, которому исполнилось 18 лет, - совершеннолетним, до 14 лет - малолетним. Лицо следует считать достигшим возраста уголовной ответственности по истечении суток, на которые приходится день рождения этого лица, т.е. с нуля часов следующих суток. Если не представляется возможным установить возраст лица ввиду отсутствия соответствующих документов и иных сведений о его возрасте, последний устанавливается на основании заключения судебно-медицинской экспертизы. В этом случае днем рождения лица считается последний день того года, который назван экспертами, а при определении возраста минимальным и максимальным числом лет суд исходит из предлагаемого экспертами минимального возраста такого лица.

4. Установленный в ч. 2 комментируемой статьи исчерпывающий перечень деяний, ответственность за совершение которых наступает по достижении лицом возраста 14 лет, включает в себя умышленные насильственные преступления против личности, посягающие на жизнь, здоровье, свободу и половую неприкосновенность личности (ст. ст. 105, 111, 112, 126, 131,

132 УК РФ), а также преступления против собственности (ст. ст. 158, 161, 162, 163, 166, ч. 2 ст. 167), общественного порядка и общественной безопасности (ст. ст. 205, 206, 207, ч. 2 ст. 213, ст. ст. 214, 226), здоровья населения и общественной нравственности (ст. 229), безопасности движения и эксплуатации транспорта (ст. 267). За преступления, совершенные по неосторожности, уголовная ответственность наступает с 16 лет.

5. Комментируемая статья в ч. 3 закрепляет принцип возрастной невменяемости: при достижении возраста уголовной ответственности (14 или 16 лет) несовершеннолетний не подлежит уголовной ответственности, если в момент совершения деяния он был неспособен в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими вследствие отставания в психическом развитии, не связанного с психическим расстройством. Возрастная невменяемость не связана с наличием у лица медицинского критерия невменяемости (см. комментарий к ст. 21), а обусловлена отставанием в психическом развитии несовершеннолетнего здорового человека, такими индивидуальными возрастными психическими особенностями, когда уровень развития эмоционально-волевой сферы личности значительно осложняет или лишает лицо возможности руководить своими действиями или осознавать их фактическую сущность. Отставание несовершеннолетнего в умственном развитии и степень отставания устанавливаются в результате производства комплексной психолого-психиатрической экспертизы.

Статья 21. Невменяемость

Комментарий к статье 21

1. Непременным условием способности нести уголовную ответственность является вменяемость лица, совершившего преступление. УК РФ исходит из презюмированной вменяемости каждого лица. Вменяемость - это способность лица осознавать фактический характер и противоправность своих действий (бездействия), образующих объективную сторону преступления, или руководить своими действиями во время его совершения. Вменяемость заключает две психологические составляющие психической деятельности субъекта преступления в момент совершения деяния: 1) интеллектуальную - осознание фактического характера своих действий и их возможных или действительных последствий; 2) волевую - способность руководить своими действиями. Вменяемое лицо обладает сознанием и волей, т.е. способностью руководить своими действиями и осознавать опасность содеянного. Лишенные этой способности признаются невменяемыми, они не могут быть субъектами преступления и не подлежат уголовной ответственности. Понятие и условия невменяемости, установленные ч. 1 комментируемой статьи, основаны на двух критериях невменяемости: 1) юридическом (психологическом); 2) медицинском (биологическом).

2. Юридический критерий невменяемости выражается в неспособности лица в момент совершения преступления осознавать общественно опасный характер своих действий и их последствий или выражать свою волю, руководить своими действиями. Юридический критерий выражается в одном из двух признаков: интеллектуальном или волевом. Признание наличия юридического критерия требует установления лишь одного из этих признаков.

3. Интеллектуальный признак юридического критерия невменяемости выражен в неспособности лица: или отдавать отчет в своих действиях - неспособности осознавать фактический характер (противоправность) и общественную опасность своих действий (бездействия) (когда лицо вследствие психического заболевания, например шизофрении, считает рабочего, ремонтирующего нефтепровод, террористом и убивает его для мнимой защиты общества); или понимать развитие причинной связи между своим действием и его последствием (например, олигофрен, нанося удар молотком по голове, может не осознавать возможность наступления смерти).

4. Волевой признак юридического критерия невменяемости - неспособность лица руководить своими действиями, когда лицо способно осознавать общественную опасность своего действия (бездействия). Такое состояние может наблюдаться у человека при некоторых болезненных расстройствах психической деятельности. Например, наркоман в состоянии абстиненции (наркотического голодания) совершает нападение на врача с целью завладения наркотическим веществом, понимает сущность деяния, но не может воздержаться от его совершения.

5. Медицинский критерий невменяемости выражается в наличии у лица психических расстройств, обусловливающих юридический критерий невменяемости этого лица. Медицинский критерий имеет место, когда у лица присутствует хотя бы одно из четырех видов психических расстройств, указанных в ч. 1 комментируемой статьи: 1) хроническое психическое расстройство; 2) временное психическое расстройство; 3) слабоумие; 4) иное болезненное состояние психики.

6. Хронические психические расстройства - длительно протекающие заболевания. Они могут иметь тенденцию к постепенному прогрессированию, нарастанию и усложнению, носить

постоянный и относительно постоянный, а также приступообразный характер (шизофрения). К таким расстройствам относится эпилепсия, прогрессивный паралич, паранойя, маниакально-депрессивный психоз, предстарческий, старческий психоз и др.

7. Временные психические расстройства - психические заболевания, протекающие в течение определенного срока, заканчивающиеся обычно выздоровлением (реактивные симптоматические состояния, вызванные тяжелыми потрясениями или переживаниями, патологический аффект и др.). Кратковременным психическим расстройством является патологическое алкогольное опьянение (алкогольный параноид, психоз, галлюциноз) - психическое расстройство, вызванное употреблением алкоголя на фоне повышенных нервных и физических перегрузок (независимо от количества и продолжительности употребления алкоголя). Оно носит кратковременный характер, приводя к искаженному восприятию действительности, вызывая либо подавленное состояние сознания и сильное возбуждение, либо галлюцинации, сопровождающиеся бредовыми идеями (лицо может стремиться защищаться или нападать на кажущихся врагов). Для патологического опьянения характерно отсутствие обычных признаков опьянения: движения обычно уверенные, речь отчетливая. Такое состояние наступает неожиданно для лица и им не контролируется. Состояние патологического опьянения может заканчиваться утратой воспоминаний о произошедшем (амнезией).

8. Слабоумие (олигофрения) - врожденная или приобретенная потеря либо понижение умственных способностей. Выделяются три степени врожденной олигофрении: 1) легкая - дебильность; 2) средняя - имбецильность; 3) тяжелая - идиотия. Наличие медицинского критерия невменяемости может быть вызвано старческим слабоумием, слабоумием на почве инфекционного поражения мозга (энцефалита, менингита) и др.

9. Иное болезненное состояние психики выражается в различных отклонениях (нарушениях) психической деятельности, возникающих на фоне разного рода расстройств здоровья, заболеваний и иных неблагоприятных факторов. Такие состояния не являются психическими заболеваниями, но выражаются во временных нарушениях психической деятельности (неврозах, психозах, галлюцинациях и иных расстройствах, возникших на фоне тяжелого инфекционного заболевания, травмы либо опухоли головного мозга и др.).

10. Невменяемость имеет место только при совокупности ее юридического и медицинского критериев и совпадения их во времени. Для признания лица невменяемым необходимо установить, что лицо не могло осознавать общественную опасность своих действий (бездействия) или руководить ими по причине наличия у этого лица медицинского критерия. Медицинский критерий не всегда является основанием для признания лица невменяемым. Например, лицо, даже имевшее психическое отклонение в момент совершения деяния, зачастую способно осознавать фактическую социальную и правовую сущность своих действий (бездействия) либо руководить своими поступками. Скажем, лица, страдающие слабоумием (в степени дебильности, имбецильности) в ряде случаев осознают общественную опасность своих действий, а также обладают способностью ими руководить. Такие лица признаются ограниченно вменяемыми (см. комментарий к ст. 22). Поэтому комментируемая статья предусматривает, что для признания лица невменяемым необходимо установить наличие одновременно обоих критериев невменяемости.

11. Состояние вменяемости или невменяемости при признании лица субъектом преступления учитывается исключительно на момент его совершения, так как для решения вопроса об уголовной ответственности лица юридическое значение имеет психическая деятельность этого лица только в момент совершения преступления. Это обстоятельство необходимо принимать во внимание при решении вопроса о привлечении к уголовной ответственности лиц, совершивших длящееся преступление, поскольку в этом случае важным является момент начала его совершения и окончания (см. комментарии к ст. ст. 9, 14).

12. Вывод о невменяемости может быть основан только на заключении судебно-психиатрической экспертизы, которая производится в порядке, установленном Приказом Минздравсоцразвития России от 30 мая 2005 г. N 370 "Об утверждении Инструкции об организации производства судебно-психиатрических экспертиз в отделениях судебно-психиатрической экспертизы государственных психиатрических учреждений" <1>.

<1> РГ. 19.07.2005.

13. Признание лица совершившим в состоянии невменяемости деяние, предусмотренное УК РФ, является основанием для применения судом в соответствии со ст. 97 принудительных мер медицинского характера, указанных в ст. 99, которые не являются ни наказанием, ни мерой уголовной ответственности. Основания и порядок их применения содержатся в главе 15 УК РФ и главе 51 УПК РФ. В отношении лица, виновного в совершении преступления, но после его совершения заболевшего психическим расстройством, делающим невозможным назначение наказания, также применяются принудительные меры медицинского характера (в соответствии с п.

"б" ч. 1 ст. 97 УК РФ), но в случае выздоровления этого лица не исключается исполнение уголовного наказания.

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

Комментарий к статье 22

1. Различные отклонения в психической сфере, не образующие юридического критерия невменяемости, исключают признание страдающих ими лиц невменяемыми, что закреплено в ч. 1 комментируемой статьи. Люди, имеющие такие отклонения (психопатию различной степени, слабоумие в степени дебильности и др.), признаются ограниченно вменяемыми и подлежат уголовной ответственности, так как в состоянии ограниченной (уменьшенной) вменяемости лицо сохраняет способность осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими.

2. У лиц, совершивших преступление в состоянии ограниченной вменяемости, в различной степени занижены способности осознавать характер своих действий и их социальное значение или руководить ими. Это обстоятельство учитывается судом при назначении наказания. Таким лицам могут назначаться принудительные меры медицинского характера, соединенные с наказанием (см. комментарии к ст. ст. 102, 104).

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

Комментарий к статье 23

1. Состояние опьянения и наркотического одурманивания не всегда устраняет возможность самоконтроля у человека, и его действия носят мотивированный характер, поэтому такое состояние не исключает вменяемости. Но даже в том случае, когда степень опьянения лица настолько велика, что лицо утрачивает способность понимать фактический характер своих действий или руководить ими, это лицо также признается вменяемым. Закон исходит из того, что человек приводит себя в такое состояние по собственной воле, употребляя алкоголь или наркотические средства либо психотропные вещества. Поэтому лица, совершившие преступление в состоянии опьянения, вызванном употреблением алкоголя, наркотических средств или других одурманивающих веществ, подлежат уголовной ответственности. В случае причинения лицом в таком состоянии вреда охраняемым уголовным законам интересам налицо вина этого лица в совершении общественно опасного деяния.

2. Состояние физиологического алкогольного опьянения в отличие от патологического алкогольного опьянения (см. комментарий к ст. 21) не может рассматриваться ни как состояние невменяемости, ни как смягчающее вину обстоятельство. Совершение лицом преступления в состоянии опьянения, вызванном употреблением алкоголя, наркотических средств, психотропных или других одурманивающих веществ, в отличие от законодательства об административных правонарушениях, не является по УК РФ обстоятельством, отягчающим наказание. Однако в силу ч. 3 ст. 60 УК РФ такие сведения при наличии к тому оснований могут учитываться при оценке данных, характеризующих личность (см. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 11 июня 1999 г. N 40 "О практике назначения судами уголовного наказания" <1>).

<1> БВС РФ. 1999. N 8.

Глава 5. ВИНА

Статья 24. Формы вины

Комментарий к статье 24

1. Вина - это психическое отношение лица в форме умысла или неосторожности к совершаемому им общественно опасному деянию и его последствиям. Согласно принципу субъективного вменения отсутствие вины в действиях лица влечет объективное вменение (см. комментарий к ст. 5). Вина - основной признак субъективной стороны состава преступления, отсутствие вины влечет отсутствие состава преступления.

2. Понятие вины в уголовном законе отсутствует, комментируемая статья называет лишь ее формы. Содержание вины образуется двумя элементами психической деятельности человека, которые характеризуют интеллектуальные и волевые процессы психической деятельности во

время совершения преступления - интеллектуальным и волевым элементами (моментами) вины. Две формы вины: умысел и неосторожность (ст. ст. 25 и 26 УК РФ) образуются путем различного сочетания интеллектуального и волевого моментов вины.

3. Интеллектуальный момент вины отражает осознание фактического социального характера совершаемого деяния, т.е. противоправный характер и общественную опасность своего действия (бездействия). В преступлениях с материальным составом интеллектуальный момент также включает в себя предвидение общественно опасных последствий и осознание развития причинной связи между своими действиями (бездействием) и их последствиями. В преступлениях с формальным составом - только осознание общественной опасности соответствующих действий. Если состав преступления предполагает учет факультативных объективных признаков, характеризующих обстоятельства совершения преступных действий (место, время, обстановка и др.), то уголовно-правовое значение имеет и осознание этих обстоятельств.

4. Волевой момент вины в отношении умышленных преступлений заключается в сознательном направлении интеллектуальных и физических усилий на достижение намеченного или предполагаемого результата (желание). Волевой момент вины в неосторожных преступлениях выражен в ненаправлении лицом необходимых усилий на предотвращение наступления общественно опасных последствий своего деяния, по небрежности, неосмотрительности, легкомыслии, проявленных лицом при совершении действий, или, наоборот, при их несовершении.

5. Отражение форм вины в нормах уголовного закона может быть различным. Форма вины может быть прямо указана в диспозиции статьи (умышленное причинение смерти (ст. 105) или причинение смерти по неосторожности (ст. 109)) либо подразумеваться, когда характер действий или их цель указывает на то, что преступление может совершаться только умышленно, например истязание (ст. 117), изнасилование (ст. 131), кража (ст. 158), террористический акт (ст. 205), либо имеет место заведомая незаконность действий (бездействия), например при уклонении от уплаты налогов (ст. ст. 198, 199). Эти деяния невозможны без наличия умысла лица на их совершение. Часть 2 комментируемой статьи определяет, что, если деяние совершается только по неосторожности, оно может быть признано преступлением, когда такая форма вины указана в диспозиции статьи Особенной части УК РФ. Например, преступление, предусмотренное ст. 168, совершается только по неосторожности.

6. Форма вины позволяет: разграничить преступное поведение от непреступного; преступления, сходные по объективным признакам (объекту и объективной стороне); составить критерии классификации преступлений (ст. 15); предопределить назначение осужденным к лишению свободы вида исправительного учреждения (ст. 58); обусловить признание рецидива в действиях лица (ст. 18).

Статья 25. Преступление, совершенное умышленно

Комментарий к статье 25

1. В ч. 1 комментируемой статьи содержится указание на два вида умысла - прямой и косвенный.

2. Преступление признается совершенным умышленно (ч. 2 комментируемой статьи), если лицо осознавало общественную опасность своих действий (бездействия), предвидело возможность или неизбежность наступления общественно опасных последствий и желало их наступления, а совершенным с косвенным умыслом - если лицо также осознавало общественную опасность своих действий (бездействия) и предвидело возможность наступления общественно опасных последствий, но не желало, а сознательно допускало эти последствия либо относилось к ним безразлично.

3. Интеллектуальный момент прямого умысла составляет осознание лицом противоправности совершаемого деяния (действия или бездействия) и предвидение возможности и неизбежности наступления вредных (общественно опасных) последствий. Осознание означает понимание фактического содержания и социального значения деяния, а также понимание развития причинно-следственной связи между своим действием или бездействием и его последствиями. Предвидение - сформированное мысленное представление виновного о том вреде, который, по мнению этого лица, причинит его деяние общественным отношениям, благам и интересам, на которые оно посягает. Волевой момент выражается в желании наступления этих последствий, т.е. в стремлении совершения действий, направленных на причинение вреда объекту посягательства, достижение наступления определенных в сознании виновного последствий.

4. Косвенный умысел, согласно ч. 3 комментируемой статьи, характеризуется тем, что лицо осознавало общественную опасность своих действий (бездействия), предвидело возможность наступления общественно опасных последствий, не желало, но сознательно допускало эти последствия либо относилось к ним безразлично. При прямом умысле лицо сознательно направляет свою волю на достижение задуманного результата, а при косвенном - предвидит лишь

реальную возможность наступления общественно опасных последствий, но: 1) относится к ним безразлично, допуская их наступление, понимая, что эти последствия могут не наступить; 2) не желает их наступления, но ради достижения поставленной перед собой цели допускает возможность наступления таких последствий.

5. Безразличное отношение к наступлению общественно опасных последствий заключается в отсутствии эмоциональных проявлений сознания (переживаний) по поводу наступления этих последствий. Например, совершая поджог дома в целях уничтожения чужого имущества (ст. 167), лицо знает о наличии в нем людей, сознает, что в результате поджога они могут погибнуть, но гибель людей лицом допускается, хотя этой цели оно перед собой не ставит.

Статья 26. Преступление, совершенное по неосторожности

Комментарий к статье 26

1. В ч. 1 комментируемой статьи изложено указание на два вида неосторожности - на легкомыслие и небрежность.

2. При легкомыслии (ч. 2 комментируемой статьи) лицо предвидит возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает на предотвращение таких последствий. Интеллектуальный момент легкомыслия состоит в понимании и предвидении лицом возможности наступления опасных последствий своих действий (бездействия). Волевой момент легкомыслия - в нежелании наступления этих последствий и в самонадеянном безосновательном расчете на их предотвращение. Лицо надеется на ненаступление или на недопущение последствий, но неверно оценивает фактические обстоятельства своих действий (бездействия) (обстановку, воздействие внешних факторов, собственный опыт и проч., может надеяться и на других лиц), и обстоятельства наступают.

3. Небрежность характеризуется тем, что лицо не предвидит возможности наступления общественно опасных последствий, хотя обязано и имеет возможность их предвидеть. Интеллектуальный момент в этом случае отсутствует: последствия не охвачены сознанием в связи с тем, что лицо не проявляет необходимой внимательности и предусмотрительности, чтобы совершить необходимые действия либо воздержаться от чего-либо для предотвращения таких последствий. Волевой момент небрежности состоит в отсутствии волевых актов поведения, направленных на предотвращение последствий.

4. Обязанность предвидеть наступление последствий своего деяния ("должно было предвидеть") вытекает из нормативно установленной или присущей данному лицу обязанности. Эта обязанность может вытекать из положений закона или иного нормативного акта; характера профессии, должностного положения лица, из иных свойственных конкретному лицу функций; правил, которые он обязан соблюдать; добровольно принятых на себя обязательств (см., например, комментарии к ст. ст. 124, 125).

5. Ответственность за причинение вреда при небрежности, кроме обязанности предвидеть его наступление, предполагает наличие у лица реальной возможности в данном конкретном случае его предвидеть. Возможность предвидеть наступление общественно опасных последствий ("могло предвидеть") зависит от индивидуальной способности лица предвидеть наступление общественно опасных последствий в данной конкретной ситуации и в силу личных качеств (квалификации, уровня развития профессиональной подготовки и др.) с учетом влияния особенностей обстановки, в которой совершается деяние, на адекватность восприятия этим лицом фактической сущности деяния. Если лицо, причинившее вред, не осознавало и по обстоятельствам дела не могло осознавать общественной опасности своих действий (бездействия) либо не предвидело возможности наступления вредных последствий и по обстоятельствам дела не должно было или не могло их предвидеть, вина данного лица исключается (см. комментарий к ст. 28).

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

Комментарий к статье 27

1. Комментируемая статья содержит понятие преступления с двойной формой вины. Двойная форма вины - это различное психическое отношение в форме умысла и неосторожности по отношению к деянию и его последствиям при совершении лицом одного преступления.

2. Двойная форма вины может выступать, во-первых, квалифицирующим признаком ряда преступлений, в которых умысел виновного направлен на причинение последствий, являющихся признаком основного состава, а неосторожность проявляется в отношении последствий, играющих роль квалифицирующего признака (ч. 4 ст. 111, ч. 3 ст. 123, ч. 3 ст. 131, ч. 3 ст. 206 и др.). Это

характерно как для преступлений с материальным составом, основной состав которых образуется причинением ближайших последствий менее тяжких, чем отдаленные (ч. 4 ст. 111, ч. 2 ст. 167), так и для квалифицированных видов преступлений с основным формальным составом, отягчающее обстоятельство которых включает тяжкие последствия (ч. 3 ст. 211, ч. 3 ст. 227). Во-вторых, в ряде преступлений двойная форма вины является необходимым (конструктивным) признаком основного состава, например в деяниях, образующихся умышленным нарушением специальных правил, повлекшим причинение тяжких последствий (ст. ст. 216, 218, 219, 264 и др.).

3. Двойная форма вины служит для дифференциации уголовной ответственности, исключая из действий лица совокупность преступлений, а также для разграничения составов умышленных и неосторожных преступлений со сходными объективными признаками, например преступлений, ответственность за совершение которых предусмотрена ч. 4 ст. 111 и ст. 109.

4. Преступление, совершенное с двойной формой вины, признается совершенным умышленно.

Статья 28. Невиновное причинение вреда

Комментарий к статье 28

1. Невиновное причинение вреда независимо от характера и размера наступивших последствий полностью исключает уголовную ответственность. Невиновное причинение вреда, так называемый "случай" ("казус"), характеризуется тем, что лицо не осознавало и по обстоятельствам дела не могло осознавать общественной опасности своих действий (бездействия) либо не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий и по обстоятельствам дела не должно было или не могло их предвидеть, что исключает интеллектуальную и волевую составляющие вины (ч. 1 комментируемой статьи).

Так, первоначально Д. был осужден за причинение смерти М. по неосторожности, совершенное при следующих обстоятельствах.

Д., встретив своего зятя М., находившегося в сильной степени алкогольного опьянения, пытался увести его домой. Однако М. стал сопротивляться, вырвался от тестя, затем споткнулся, стал падать и потянул Д. на себя. Оба упали на асфальт тротуара. Д., падая, попал коленом в область груди и живота М. Д., имея вес 123 кг, причинил М. тяжкие телесные повреждения в виде перелома пятого ребра справа и массивного разрыва печени, от которых М. умер.

Согласно заключению судебно-медицинской экспертизы смерть М. наступила от острого малокровия, развившегося вследствие разрыва ткани печени. Данное телесное повреждение возникло от воздействия с большой силой твердого тупого предмета и относится к тяжким телесным повреждениям, опасным для жизни и повлекшим смерть М.

Таким образом, Д. не предвидел возможности своего падения на М., попадания при этом коленом в область его живота и груди, наступления смерти потерпевшего в результате этого падения и по обстоятельствам дела не мог и не должен был предвидеть это. Следовательно, Д. не может нести ответственность за неосторожное убийство, поскольку имел место несчастный случай <1>.

_____

<1> Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 3 июня 1993 г. // БВС РФ. 1994. N 10.

2. Часть 2 комментируемой статьи содержит указание на второй вид условий невиновного причинения вреда, когда лицо осознает возможность наступления общественно опасных последствий своего деяния и не желает их наступления, однако экстремальные условия не позволили ему объективно оценить ситуацию и сосредоточить внимание или не предоставили достаточного времени для реагирования на внезапно изменившуюся обстановку, либо нервно-психические перегрузки вызвали у лица особое нервно-психологическое состояние, не позволившее адекватно оценить обстоятельства происходящего (крайняя подавленность и заторможенность мыслительной деятельности в результате крайнего переутомления и проч.). Данное условие невиновного причинения вреда выполняется, когда индивидуальные психофизиологические качества лица не отвечают повышенным требованиям к экстремальной ситуации или нервно-психологическим перегрузкам, под влиянием которых лицо действует.

Глава 6. НЕОКОНЧЕННОЕ ПРЕСТУПЛЕНИЕ

Статья 29. Оконченное и неоконченное преступления

Комментарий к статье 29

1. В соответствии с комментируемой статьей все совершенные преступления делятся на оконченные и неоконченные.

2. Часть 1 ст. 29 признает преступление оконченным, если в совершенном лицом деянии содержатся все признаки состава преступления, предусмотренного УК РФ. Момент определения окончания преступления зависит от особенностей законодательной конструкции того или иного преступления, в первую очередь его объективной стороны, т.е. от того, как в уголовном законе определено преступление - с материальным или формальным составом.

Оконченное преступление в случаях совершения преступления с материальным составом характеризуется наступлением указанного в законе преступного последствия. Так, убийство считается оконченным, когда наступит смерть потерпевшего, кража и грабеж - когда преступник завладел чужим имуществом и имеет реальную возможность распорядиться им и т.д. Преступление с формальным составом признается оконченным, когда полностью выполнено общественно опасное действие (бездействие), предусмотренное уголовным законом. Например, оставление в опасности (ст. 125 УК РФ) является оконченным с выполнением акта бездействия, выразившегося в заведомом оставлении без помощи лица, находящегося в опасном для жизни или здоровья состоянии и лишенного возможности принять меры к самосохранению по малолетству, старости, болезни или вследствие своей беспомощности, в случаях если виновный имел возможность оказать помощь этому лицу и был обязан иметь о нем заботу либо сам поставил его в опасное для жизни или здоровья состояние.

3. В принципе оконченное преступление означает совпадение объективной и субъективной стороны совершенного лицом преступления. Однако это вовсе не значит, что в оконченном преступлении субъект всегда достигает желаемого. Признание преступления оконченным или неоконченным зависит не только от содержания умысла виновного и степени его реализации вовне, но в первую очередь от особенностей законодательного конструирования соответствующего состава преступления. Так, в соответствии с примечанием 4 к ст. 158 УК РФ кража признается совершенной в крупном размере, квалифицируемой по ч. 3 этой статьи, если стоимость похищенного имущества превышает двести пятьдесят тысяч рублей. Например, преступник в каком-либо учреждении вскрыл сейф, где, по его мнению, находилась денежная сумма, превышающая пятьсот тысяч рублей, но в действительности он сумел завладеть суммой, допустим, в триста тысяч рублей. И хотя в этом отношении (в части размера похищенного) преступник не достиг своей цели и умысел его не реализован полностью, совершенная им кража будет квалифицироваться как оконченное преступление по ч. 3 ст. 158 УК РФ, так как размер похищенной суммы, превышающей установленный в уголовном законе крупный размер похищаемого (но не достигающей особо крупного размера свыше одного миллиона рублей), при квалификации не учитывается. Если же в приведенном примере преступнику удалось похитить из сейфа сумму в размере, не превышающем двести пятьдесят тысяч рублей, или сейф вообще оказался пустым, содеянное должно квалифицироваться как покушение на кражу в крупном размере, т.е. по ч. 3 ст. 30 и ч. 3 ст. 158 УК РФ.

4. При определении преступления как оконченного или неоконченного необходимо учитывать также особенности законодательного конструирования некоторых составов преступлений, являющихся разновидностью преступлений с формальным составом. Так, при конструировании некоторых составов уголовный закон связывает момент окончания преступления не с фактическим наступлением преступных последствий, а с реальной угрозой их наступления (причинения). Например, в соответствии с ч. 1 ст. 237 УК РФ уголовно наказуемым является сокрытие или искажение информации о событиях, фактах или явлениях, создающих опасность для жизни или здоровья людей либо для окружающей среды, совершенное лицом, обязанным обеспечивать население такой информацией. Такой состав преступлений в юридической литературе именуется "составом опасности". Эти преступления признаются оконченными с момента совершения деяния (действия или бездействия), создающего угрозу наступления предусмотренных уголовным законом тяжких последствий.

5. В некоторых случаях законодатель, учитывая повышенную опасность тех или иных действий, их специфику и руководствуясь задачами их наиболее раннего пресечения, момент окончания переносит на более ранние этапы преступной деятельности, которые обычно (в других случаях) принято рассматривать как неоконченное преступление (покушение или даже приготовление). Так, сговор на совершение преступления (допустим, на кражу) является разновидностью умышленного создания условий совершения преступления и квалифицируется как приготовление к краже. Однако, например, заговор с целью насильственного захвата власти в нарушение Конституции РФ будет квалифицироваться как оконченное преступление, так как согласно ст. 278 УК РФ эти действия есть разновидность действий, направленных к насильственному захвату власти. Такие составы именуются в теории "усеченными" и, как любые преступления с формальным составом, признаются оконченными с момента совершения деяния, предусмотренного уголовным законом.

6. В ч. 2 комментируемой статьи предусматриваются две стадии неоконченного преступления - приготовление к преступлению и покушение на преступление (см. комментарий к ст. 30).

7. В соответствии с ч. 3 ст. 29 ответственность за неоконченное преступление наступает по статье УК РФ, предусматривающей ответственность за оконченное преступление, но со ссылкой на ст. 30.

8. Уголовный закон не признает стадией, а следовательно, не считает преступным и наказуемым обнаружение умысла. Это связано с тем, что, как уже отмечалось, в основу уголовной ответственности кладется только деяние, опасное во внешнем выражении, т.е. опасное для интересов личности, общества и государства (разумеется, с учетом необходимого виновного отношения). Все, что не выражено в деянии (действии или бездействии), находится вне сферы уголовно-правового регулирования, является безразличным для уголовного права и не может влечь уголовной ответственности.

Статья 30. Приготовление к преступлению и покушение на преступление

Комментарий к статье 30

1. Данное в ч. 1 комментируемой статьи законодательное определение понятия приготовления специфично с точки зрения его законодательной техники. Начинается оно с определения частных случаев (с конкретизации) приготовительных действий в виде приискания, изготовления или приспособления средств или орудий совершения преступления, приискания соучастников преступления, сговора на его совершение, а заканчивается обобщающей формулой - понятием умышленного создания условий для совершения преступления. В связи с этим любые приготовительные действия, в том числе конкретизированные разновидности приготовления, - это всегда умышленное создание условий для совершения преступления.

В отличие от обнаружения умысла на совершение преступления, когда лицо еще не выполняет каких-либо общественно опасных действий, приготовление характеризуется определенными конкретными действиями, создающими условия для совершения преступления (например, лицо изготовляет подложные документы для совершения мошенничества).

2. Конкретной разновидностью приготовительных действий нередко бывает изготовление средств или орудий совершения преступления, т.е. их создание любым способом (например, изготовление ключа или отмычки для проникновения в квартиру с целью последующей кражи). Приспособление - это приведение предметов в такое состояние, которое делает их пригодными для успешного выполнения задуманного преступления (например, отточка напильника для убийства). Приискание указанных предметов - это приобретение любым способом средств или орудий совершения преступления, например их покупка. Способ приискания может быть как правомерным, так и неправомерным, в том числе преступным (например, лицо может украсть огнестрельное или холодное оружие, необходимое ему для осуществления другого преступного намерения). Сговор на совершение преступления - это достижение соглашения между двумя или более лицами на совершение преступления.

3. Иные проявления приготовительных действий как умышленного создания условий для совершения преступлений многообразны. К ним могут быть отнесены: создание организованной группы для совершения преступления (в случаях, предусмотренных Особенной частью УК РФ, такая разновидность приготовительных действий может образовывать самостоятельный и оконченный состав преступления. Например, в соответствии со ст. 209 УК РФ оконченным преступлением является создание вооруженной группы - банды); разработка плана преступных действий; заблаговременное устранение препятствий (в частности, повреждение электрической сети в доме, где предполагается совершить кражу, отравление в этих же целях собаки); создание излишков вверенного имущества для последующего хищения в виде присвоения и т.д.

4. УК РФ отказался от общей наказуемости приготовления к преступлению и ограничил уголовную ответственность лишь сферой приготовления к тяжкому или особо тяжкому преступлению (ч. 2 комментируемой статьи).

Вместе с тем отнесение готовящегося преступления к тяжкому или особо тяжкому еще не предрешает вопроса об уголовной ответственности за приготовление к преступлению. Дело в том, что приготовление и к этим преступлениям вполне может подпадать под ч. 2 ст. 14 УК РФ, устанавливающую, что не является преступлением действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки какого-либо деяния, предусмотренного УК РФ, но в силу малозначительности не представляющее общественной опасности. Такая малозначительность применительно к приготовлению к преступлению может выразиться либо в малозначительности самих приготовительных действий, либо в их значительной отдаленности от последующего покушения на преступление или доведении преступления до конца.

5. Специфика состава приготовления к преступлению касается как объективных признаков, так и субъективной стороны приготовительных действий. Во-первых, при приготовлении к преступлению еще отсутствует непосредственное воздействие на объект задуманного преступления. Например, лицо приобрело автогенный аппарат, которым намеревалось вскрыть сейф в учреждении, где, по его убеждению, находилась значительная сумма денег (допустим, для выдачи зарплаты сотрудникам этого учреждения). Объектом будущей кражи является собственность, однако приобретение орудия преступления еще не означает непосредственного воздействия на такой охраняемый уголовным законом объект (интерес), как собственность. Во-вторых, любые приготовительные к преступлению действия образуют объективную сторону приготовления к преступлению, однако они не входят в объективную сторону готовящегося преступления. Например, лицо готовится совершить убийство. В этих целях оно приобретает нож. Объективную сторону убийства составляет насильственное лишение жизни другого человека. Однако приобретение ножа еще не образует объективную сторону убийства. Таким образом, состав приготовления к преступлению характеризуется собственной (самостоятельной) объективной стороной.

С объективной стороны приготовление к преступлению характеризуется также тем, что оно может быть совершено только путем действия. Это вытекает и из законодательного определения приготовления к преступлению (ч. 1 ст. 30 УК РФ), так как уголовный закон перечисляет лишь активные формы данной стадии совершения преступления. Очевидно, что ни одна из этих форм преступного поведения не может быть осуществлена путем бездействия.

Специфика объективной стороны характеризуется и тем, что преступление при этом не было доведено до конца по независящим от лица обстоятельствам (ч. 1 ст. 30 УК РФ). В последнем случае надо учитывать два момента. Во-первых, приготовительные действия не должны образовывать самостоятельное оконченное преступление. Так, незаконное приобретение оружия (ст. 222 УК РФ), или его незаконное изготовление (ст. 223), или его хищение (ст. 226) для последующего совершения, допустим, разбоя (ст. 162) образуют не только приготовление к соответствующему преступлению как таковое, но и самостоятельный состав преступления (незаконное приобретение, незаконное изготовление оружия или его хищение).

Во-вторых, преступная деятельность лица по подготовке задуманного им преступления должна быть не доведена до конца именно по независящим от лица обстоятельствам. Это значит, что преступная деятельность ограничилась приготовлением к преступлению ввиду того, что она прервана не по воле виновного.

С субъективной стороны приготовление к преступлению характеризуется умышленной виной, причем лишь в виде прямого умысла. Лицо, совершая приготовление к преступлению, осознает общественную опасность своих приготовительных действий, предвидит возможность или неизбежность совершения с их помощью задуманного им преступления и желает его совершения.

Приготовление к преступлению квалифицируется по статье Особенной части, предусматривающей ответственность за готовящееся преступление, и ст. 30 УК РФ. В случаях если, как уже отмечалось, приготовительные действия образуют самостоятельный состав преступления, требуется их дополнительная квалификация по статье Особенной части, предусматривающей ответственность за это преступление (например, в случае незаконного приобретения оружия для того же разбоя еще и по ст. 222 УК РФ).

6. В соответствии с ч. 3 комментируемой статьи покушением на преступление признаются умышленные действия (бездействие), непосредственно направленные на совершение преступления, если при этом преступление не было доведено до конца по независящим от лица обстоятельствам. Судебная практика знает самые разнообразные случаи покушения на преступление. Например, вор с целью кражи проник в квартиру, но был задержан вернувшимися жильцами. Насильник не смог осуществить своего намерения из-за решительного сопротивления потерпевшей. Преступник с целью убийства выстрелил в потерпевшего, но промахнулся либо причинил ему телесное повреждение определенной тяжести. Взяткодатель пытался вручить предмет взятки должностному лицу, но тот отказался принять взятку. Все эти случаи и образуют покушение на преступление.

7. Как и приготовление к преступлению, покушение на преступление характеризуется объективными и субъективными признаками, составляющими в своей совокупности состав этой стадии неоконченного преступления. Эти признаки позволяют отличать покушение на преступление, с одной стороны, от приготовления к преступлению, а с другой - от оконченного преступления.

8. Если приготовление к преступлению создает лишь условия для совершения задуманного преступления, то покушение на преступление создает реальную опасность причинения вреда объекту посягательства. В связи с этим объективная сторона преступления характеризуется следующими моментами:

а) в отличие от приготовления к преступлению при покушении субъект оказывает непосредственное воздействие на объект совершаемого преступления. Преступник выстрелил, но

промахнулся. Это означает, что в момент выстрела (пусть даже неточного) жизнь потерпевшего подвергалась непосредственной и реальной опасности;

б) в отличие от приготовления к преступлению при покушении лицо совершает действие (бездействие), непосредственно направленное на совершение преступления. Это означает, что оно начинает или продолжает выполнение объективной стороны задуманного преступления. Вор пытался вскрыть сейф с деньгами, но был задержан. Попытка вскрыть сейф есть выполнение объективной стороны кражи как тайного хищения чужого имущества.

Поэтому, чтобы отграничить покушение на преступление от приготовления к нему, необходимо установить, является ли совершенное деяние частью объективной стороны готовящегося или совершаемого преступления. В связи с этим одни и те же действия в зависимости от характера преступного посягательства могут быть как покушением на преступление, так и приготовлением к преступлению. Например, проникновение в квартиру с целью кражи - покушение, а проникновение туда же с целью убийства - приготовление. В первом случае проникновение в квартиру есть часть тайного хищения чужого имущества как объективной стороны этого преступления. Во втором случае совершенное деяние не входит в объективную сторону убийства и, следовательно, "не дотягивает" до стадии покушения.

9. В отличие от оконченного преступления действие (бездействие), образующее покушение на преступление, не было доведено до конца по независящим от лица обстоятельствам. Незавершенность деяния при покушении и является главным признаком, отличающим его от оконченного преступления. Определение этой незавершенности зависит от специфики объективной стороны совершаемого преступления. При покушении на преступление с материальным составом отсутствует предусмотренный диспозицией уголовного закона преступный результат (при краже или грабеже субъект не может завладеть чужим имуществом, при попытке убийства не наступает смерть потерпевшего и т.д.). Однако покушение на преступление с материальным составом не означает, что при этом обязательно отсутствуют любые преступные последствия. Последние могут и наступить, но это не те последствия, которых добивался виновный и с которыми уголовный закон связывает ответственность. Допустим, преступник с целью убийства нанес потерпевшему ножевое ранение в грудь, но причинил лишь вред здоровью средней тяжести. В этом случае ответственность наступает не за причинение соответствующего вреда здоровью, а именно за покушение на убийство.

Покушение на преступление с формальным составом характеризуется неполным выполнением действий, предусмотренных уголовным законом. Например, насильнику не удалось совершить половой акт и т.д.

10. Незавершенность деяния при покушении происходит по независящим от лица обстоятельствам. Это означает, что преступление не было доведено до конца вопреки воле виновного. Лицо делает все, чтобы преступление было доведено до конца, но этого не происходит. Например, вор пытался открыть замок, чтобы проникнуть в квартиру, но не сумел этого сделать либо по причине того, что не смог подобрать ключи, либо потому, что этому помешали внезапно вернувшиеся хозяева, либо он был задержан приехавшими в результате сработавшей сигнализации сотрудниками милиции.

11. Субъективная сторона покушения на преступление характеризуется умышленной виной. Теория уголовного права и судебная практика исходят из того, что покушение на преступление возможно лишь с прямым умыслом. Так, в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 22 декабря 1992 г. "О судебной практике по делам об умышленных убийствах" указывается, что "покушение на убийство возможно лишь с прямым умыслом, т.е. когда действия виновного свидетельствовали о том, что он предвидел наступление смерти, желал этого, но смертельный исход не наступил в силу обстоятельств, не зависящих от его воли" <1>.

<1> Сборник постановлений Пленума Верховного Суда РФ. 1961 - 1993. М., 1994. С. 316.

12. В теории и на практике различают оконченное и неоконченное покушение. Первое образуют такие действия виновного, когда им совершено все необходимое для наступления преступного результата, однако тот все же не наступает (например, преступник с целью убийства потерпевшего выстрелил в него, но последний остался жив; виновный поджег дом, но пожарные затушили пожар, и т.д.).

Неоконченное покушение характеризуется тем, что виновный по независящим от него причинам не смог совершить всех действий, которые намеревался совершить и которые были необходимы для наступления преступного результата (например, преступник пытался с целью кражи проникнуть в квартиру, но в этот момент был задержан соседями).

Различие между оконченным и неоконченным покушением заключается в разной степени их общественной опасности, что должно учитываться при назначении наказания.

13. В теории уголовного права выделяется также негодное покушение, которое бывает двух видов: покушение на негодный объект и покушение с негодными средствами. Первый вид

негодного покушения возникает тогда, когда лицо направляет свои действия на определенный объект, но эти действия в силу допускаемой ошибки в действительности не посягают на избранный им объект и не причиняют ему вреда (например, лицо с целью убийства наносит удар ножом по трупу, не зная, что перед ним мертвое тело; вор взламывает сейф, думая завладеть находящимися в нем деньгами, но сейф оказывается пустым). На практике случаи подобных покушений редки. Следует отметить, что название такого покушения - "покушение на негодный объект" - является весьма условным. Объект определяется направленностью виновного на те или иные охраняемые уголовным законом интересы и всегда является годным (реальным и присутствующим). Дело заключается лишь в том, что в результате фактической ошибки, допущенной виновным, вред объекту не причиняется. В связи с этим покушение на негодный объект (оконченное либо неоконченное) следует рассматривать как обычное покушение, и оно должно влечь ответственность на общих основаниях, установленных в уголовном законе для такого рода преступных действий.

Под покушением с негодными средствами понимается такое покушение, когда виновный применяет средства, объективно не способные довести преступление до конца. Допустим, во время ссоры с хозяином дома лицо с целью его убийства хватает со стены ружье и пытается выстрелить, но ружье оказывается либо незаряженным, либо непригодным для производства выстрела (например, ввиду того, что сломана какая-то деталь). Покушение с негодными средствами, как правило, обладает общественной опасностью и влечет наказание, так как преступление не доводится до конца лишь вследствие ошибки виновного, т.е. по обстоятельствам, не зависящим от него. Лишь в тех случаях, когда выбор негодного средства основан на крайнем невежестве лица или его суеверии (разного рода заклинания, заговоры, направленные на лишение жизни другого человека, причинение вреда его здоровью и т.д.), такие действия не представляют общественной опасности для охраняемого уголовным законом интереса и потому не влекут уголовной ответственности.

Статья 31. Добровольный отказ от преступления

Комментарий к статье 31

1. В соответствии с ч. 1 комментируемой статьи добровольный отказ возможен на стадии приготовления к преступлению или покушения на преступление. Согласно ч. 2 этой статьи лицо не подлежит уголовной ответственности за преступление, если оно добровольно и окончательно отказалось от доведения этого преступления до конца.

2. Добровольным отказ признается тогда, когда совершается лицом по своей воле при осознании им возможности доведения преступления до конца. Если отказ от совершения преступления был вынужденным, сохраняется как опасность уже совершенных лицом действий, так и его самого, и поэтому лицо не освобождается от уголовной ответственности. Отказ является вынужденным, когда он обусловлен невозможностью довести преступление до конца. Например, виновный пытается вскрыть сейф, но последний оказывается столь сложной конструкции, что лицо технически не в состоянии выполнить намеченное. Отказ является вынужденным и тогда, когда кто-то помешал виновному довести преступление до конца. Например, вор с целью кражи проник в квартиру, но был задержан вернувшимися хозяевами, грабитель пытался сорвать с потерпевшего шапку, но пришедшие на помощь граждане помешали этому и т.д.

3. Окончательность отказа заключается в том, что лицо не прерывает на время свое преступное посягательство, а прекращает начатое преступление полностью и окончательно. Поэтому не признается добровольным отказом отказ лица от повторения преступного посягательства в случае неудачи первого. Например, преступник с целью убийства выстрелил в потерпевшего и ранил его, но затем отказался от доведения преступления до конца. В этих случаях лицо отвечает за оконченное покушение на убийство на общих основаниях.

4. Добровольный отказ, как отмечалось, возможен только до окончания преступления, т.е. на стадии приготовления и покушения. На стадии приготовления он может выражаться как в активных действиях (например, лицо уничтожает орудие или средство совершения преступления), так и в пассивной форме (лицо воздерживается от последующих действий по доведению преступления до конца).

Добровольный отказ всегда возможен в случае неоконченного покушения (так же как и при приготовлении в активной или пассивной форме). Несколько по-иному решается вопрос о добровольном отказе при оконченном покушении. В этом случае добровольный отказ возможен лишь иногда, а именно в тех случаях, когда лицо, совершив действие (бездействие), непосредственно направленное на совершение преступления, сохраняет господство (контроль) над дальнейшим развитием причинной связи между совершенным действием (бездействием) и наступлением предполагаемого и желаемого результата. Например, лицо поджигает дом, однако через несколько минут возвращается и гасит разгоревшийся огонь. Совершенно по-другому

следует оценивать ситуацию, когда, допустим, лицо в целях отравления дало потерпевшему смертельную, по его мнению, дозу яда, но затем им были предприняты активные действия по предотвращению наступления преступного результата (например, дано противоядие) и лицу удалось предотвратить наступление преступного результата. В данном случае нельзя говорить о том, что лицо, давшее яд потерпевшему, а потом и противоядие, контролирует развитие причинной связи. Наступление или ненаступление в этом случае смерти потерпевшего зависит не только от воли виновного, но и от ряда других обстоятельств, влияющих на дальнейшее развитие причинной связи. Допустим, лицо предлагает потерпевшему противоядие, а тот сознательно отказывается его принять (выясняется, что потерпевший был болен тяжелой, неизлечимой и мучительной болезнью и сам в целях избавления от страданий искал яд для самоубийства).

5. Мотивы добровольного отказа могут быть самыми разнообразными, как нравственного характера (раскаяние, жалость к потерпевшему), так и иными (например, страх перед наказанием и другими невыгодными для лица последствиями разоблачения). Но в любом случае независимо от характера мотивов добровольного отказа лицо не подлежит уголовной ответственности.

Вместе с тем мотив страха перед возможной уголовной ответственностью должен сочетаться с сознанием возможности довести преступление до конца. И лишь тогда, когда страх вызван конкретными обстоятельствами, означающими неизбежность разоблачения лица и, следовательно, препятствующими доведению преступления до конца, отказ от преступления может признаваться не добровольным, а вынужденным.

Дело в том, что в одних случаях страх неизбежного разоблачения будет сочетаться с невозможностью довести преступление до конца, а в других - неизбежность разоблачения не превращается в непреодолимое для этого препятствие. Такие варианты зависят от специфики мотивации преступной деятельности виновного и конкретных обстоятельств совершения преступления. Разумеется, для вора, совершающего, например, квартирную кражу, обстоятельства, связанные с его неизбежным разоблачением, исключают возможность окончания кражи. Для убийцы же из ревности или мести неизбежность разоблачения может и не являться непреодолимым препятствием. В последнем случае лицо, несмотря на неизбежность разоблачения, может сохранить свободу выбора того или иного варианта поведения в возможной ситуации. Для того же убийцы из ревности его неизбежное разоблачение может и не оказаться непреодолимым препятствием для доведения преступления до конца, так как его неизбежное разоблачение и следующее за ним неизбежное наказание могут быть для него безразличными. По конкретному делу Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда СССР в своем Постановлении указала: "Добровольный отказ от доведения преступления до конца есть полный отказ от уже начатого преступления по тем или иным мотивам при наличии сознания фактической возможности его завершения и отсутствии каких-либо причин, которые бы лицо, совершающее это деяние, не было в состоянии преодолеть. Мотивы же, в силу которых покушавшийся на совершение преступления решил отказаться от доведения до конца преступления, не имеют значения для добровольного отказа" <1>.

<1> БВС СССР. 1963. N 5. С. 26.

6. В соответствии с ч. 3 комментируемой статьи лицо, добровольно отказавшееся от доведения преступления до конца, подлежит уголовной ответственности лишь в том случае, если фактически совершенное им деяние содержит состав иного преступления. Например, лицо с целью убийства приобрело кухонный нож, которым и намеревалось совершить преступление, но через некоторое время отказывается от совершения убийства. Налицо добровольный отказ, освобождающий это лицо от уголовной ответственности. Другое дело, когда для той же цели лицо приобретает огнестрельное оружие, допустим, пистолет, а затем также отказывается от совершения убийства. В отношении убийства имеет место добровольный отказ, и лицо должно быть освобождено от уголовной ответственности за это преступление. Однако в его действиях будет налицо состав незаконного приобретения огнестрельного оружия (ч. 1 ст. 222 УК), за что лицо и должно подлежать уголовной ответственности.

7. В ч. ч. 4 и 5 комментируемой статьи формулируются специальные условия освобождения от уголовной ответственности при добровольном отказе от преступления организатора преступления, подстрекателя к преступлению и пособника преступлению. Первые два не подлежат уголовной ответственности, если они своевременным сообщением органам власти или иными предпринятыми мерами предотвратили доведение преступления исполнителем до конца. Если же эти действия оказались безуспешными, то предпринятые организатором и подстрекателем меры могут быть признаны судом смягчающими обстоятельствами при назначении наказания. Условием непривлечения к уголовной ответственности пособника является принятие им всех зависящих от него мер по предотвращению преступления. При этом уголовный закон не связывает его освобождение с успешностью предпринятых им мер по предотвращению преступления (в отличие от оценки подобной деятельности организатора и подстрекателя).

8. От добровольного отказа следует отличать деятельное раскаяние, т.е. активное поведение лица после совершения им преступления, направленное на снижение или устранение причиненного преступлением вреда либо на оказание активной помощи правоохранительным органам в раскрытии преступления и изобличению других участников преступления. По общему правилу такие действия, как явка с повинной, активное способствование раскрытию преступления, изобличению других соучастников преступления и розыску имущества, добытого в результате преступления, оказание медицинской и иной помощи потерпевшему непосредственно после совершения преступления, добровольное возмещение имущественного ущерба и морального вреда, причиненных в результате преступления, иные действия, направленные на заглаживание такого вреда, в соответствии со ст. 61 УК РФ являются обстоятельствами, смягчающими наказание. В случае совершения лицом впервые преступления небольшой тяжести такие обстоятельства, как добровольная явка с повинной, способствование раскрытию преступления, возмещение причиненного ущерба или иное заглаживание нанесенного преступлением вреда (ст. 75 УК РФ), освобождают лицо от уголовной ответственности. Кроме того, в Особенной части УК РФ предусматривается освобождение от уголовной ответственности в случае деятельного раскаяния и в других специально оговоренных случаях (например, в случаях, предусмотренных ст. ст. 205, 206, 208 УК РФ).

Глава 7. СОУЧАСТИЕ В ПРЕСТУПЛЕНИИ

Статья 32. Понятие соучастия в преступлении

Комментарий к статье 32

1. В трактовке соучастия выделяют две группы признаков: объективные и субъективные. К объективным признакам соучастия относятся: участие в совершении преступления двух и более лиц и совместность действий соучастников.

2. Необходимо иметь в виду, что все соучастники должны обладать признаками субъекта преступления, т.е. быть способными нести уголовную ответственность. Для этого они должны достичь определенного возраста и быть вменяемыми. Если в преступлении принимают участие лица разного возраста, как достигшие необходимого минимума, так и не достигшие, то соучастие возможно лишь при наличии не менее двух субъектов. Совершение преступления совместно с малолетним или невменяемым не рассматривается как групповое.

В случаях, когда лица совместно совершают несколько разных преступлений, каждый из соучастников несет ответственность только за те деяния, в отношении которых он является субъектом. Так, за совершенные в составе банды разбойные нападения, убийства, неправомерное завладение автомобилем отвечают участники, достигшие 14-летнего возраста. За само создание банды и участие в ней, а также за такие преступления, как, например, хулиганство без отягчающих обстоятельств, незаконные операции с наркотиками или оружием (кроме их хищения), посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа, могут быть привлечены лишь те из них, кто достиг 16 лет. Соучастие отсутствует и банда не признается таковой, если лишь один из участников достиг 16 лет.

3. Другим объективным признаком соучастия является совместность участия двух или более лиц в совершении преступления. Совместность означает направленность усилий на совершение одного общего преступления. Для этого действия всех соучастников должны дополнять друг друга, иметь общую цель и находиться в причинной связи с наступившим преступным результатом. Признак совместности деятельности включает в себя как объективные, так и субъективные моменты, так как подразумевает осознанность и наличие воли на участие в преступлении.

Соучастие чаще совершается путем действия, но возможно и бездействие. Усилия соучастников по достижению преступного результата могут быть неравнозначны. Важно, чтобы действия каждого вносили определенный вклад в общее дело, т.е. выполняли роль причины или условия наступления последствий.

Как правило, совместность действий достигается в результате соглашения (сговора) между соучастниками преступления. Такое соглашение на соединение усилий двух и более лиц может быть выражено устно, письменно, жестами, знаками и иными конклюдентными действиями, к числу которых может быть отнесено и молчаливое согласие на соединение усилий.

4. Субъективные признаки соучастия включают умышленный характер деяния (единство умысла) при совершении умышленных преступлений.

Это означает, что все виновные осознают общественно опасный характер своего действия или бездействия, а также деяний других соучастников, предвидят возможность или неизбежность наступления общественно опасных последствий совместных действий и желают их наступления или сознательно допускают такой результат. Своеобразие вины в соучастии проявляется в согласованности волеизъявлений соучастников (по меньшей мере двух из них) в отношении

общего для них преступного результата. В сложных организованных формах соучастия лица, участвующие в совершении преступления, могут не знать друг друга в целях конспирации, но они осведомлены о существовании иных соучастников.

Квалификация деяния соучастников по разным статьям УК РФ не исключает констатации соучастия в их действиях. Стремление к единому результату не означает идентичности целей и обязательной общности мотивов.

5. Несмотря на то что соучастие предполагает прямой умысел, в преступлениях с формальным составом, где последствия лежат за его рамками, волевое отношение к результату может быть различным. В том числе возможно безразличное отношение к его наступлению или его сознательное допущение. Естественно, преступления, предполагающие только прямой умысел, в соучастии совершаются с той же формой вины. В преступлениях с неосторожной формой вины соучастие невозможно.

Статья 33. Виды соучастников преступления

Комментарий к статье 33

1. Функции исполнителя могут выражаться: в непосредственном совершении преступления, соисполнительстве (непосредственном участии в совершении преступления совместно с другими лицами), посредственном причинении (использовании других лиц, не подлежащих уголовной ответственности в силу возраста, невменяемости или других обстоятельств, предусмотренных УК РФ). Другие обстоятельства могут быть связаны с неосведомленностью исполнителя о преступном характере своих действий.

Исполнитель осуществляет объективную сторону состава преступления, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части Уголовного кодекса. Если имеет место соисполнительство, то каждый из исполнителей выполняет определенную часть объективной стороны. Признание лица исполнителем или иным соучастником зависит от формулировки статьи УК РФ. Функции, не названные в описании объективной стороны состава преступления, должны расцениваться как организаторские, подстрекательские или пособнические.

Виновное отношение исполнителя к содеянному включает в себя осознание общественно опасного характера своего поведения и поведения другого соучастника, предвидение общего результата от сложения усилий (интеллектуальный элемент умысла) и согласованность волеизъявления с волеизъявлением другого соучастника (волевой элемент умысла).

2. Закон предусматривает четыре разновидности преступной деятельности организатора: организация совершения преступления; руководство его совершением; создание организованной группы или преступного сообщества (преступной организации); руководство этими преступными объединениями.

Организация совершения преступления заключается в его планировании, вербовке соучастников, распределении ролей между ними, обеспечении соучастников финансовыми средствами, документами, боеприпасами и оружием, транспортом, средствами связи, продумывании путей отхода с места совершения преступления, выработке мер конспирации и сокрытия следов преступления и других подобных действиях.

Руководство совершением преступления осуществляется единолично или совместно с другими лицами как непосредственно на месте, так и с помощью средств связи и заключается в контактировании с исполнителем (исполнителями). Это может быть дача указаний, советов, инструкций соучастникам в целях успешного достижения преступного результата.

Создание организованной группы или преступного сообщества (преступной организации) предполагает совершение любых действий, результатом которых явилась их организация. Такими действиями могут быть: вербовка соучастников с последующим распределением между ними функциональных обязанностей; выделение среди них руководителей структурных подразделений; определение направлений деятельности организованного формирования и преступной специализации; планирование преступной деятельности организованной группы или сообщества в целом и его отдельных членов; его финансовое обеспечение, аренда помещений для складирования оружия, иных орудий для совершения преступлений, хранения предметов преступления, похищенного имущества, подбор мест сокрытия транспортных средств, необходимых для осуществления преступной деятельности, а также похищенных и подготавливаемых к реализации и т.д.

Создание преступного сообщества (преступной организации) может выражаться и в подчинении себе уже существующих независимо друг от друга организованных групп в целях совершения тяжких или особо тяжких преступлений.

Руководство организованной группой или преступным сообществом (преступной организацией) состоит в определении тактики действий уже созданного формирования, выражающейся в разработке текущих и перспективных планов преступной деятельности;

определении объектов посягательств; управлении участниками сообщества; в случае надобности - в перераспределении функциональных обязанностей между ними; поддержании внутригрупповой дисциплины; вовлечении в сообщество новых членов и предотвращении выхода из сообщества отдельных участников; решении финансовых, кадровых вопросов; установлении коррупционных связей - контактов с должностными лицами государственных органов, представителями коммерческих и иных организаций с использованием различных приемов и способов (в том числе взяток, обмана, насилия и т.д.).

Характер действий организатора предполагает вину в форме прямого умысла.

3. Подстрекатель своими действиями вызывает у исполнителя решимость на совершение преступления. Важно подчеркнуть, что речь идет о вполне определенном и конкретном преступлении. Абстрактные призывы к преступной деятельности не могут считаться видом соучастия. Подстрекательские действия всегда предшествуют действию (бездействию) исполнителя преступления.

Арсенал средств воздействия на исполнителя у подстрекателя не ограничивается перечисленными в законе способами. Кроме них могут использоваться просьба, шантаж, приказ, поручение, физическое насилие и т.п. Эти приемы могут применяться и в совокупности. Важно, чтобы между действиями подстрекателя и исполнителя была причинная связь.

Виновное отношение подстрекателя к содеянному в принципе сходно с виновным отношением исполнителя преступления. Мотивы и цели подстрекателя и исполнителя могут быть различными.

Действия подстрекателя расцениваются как таковые только при сохранении свободы воли исполнителя. Если в действиях последнего нет вины или он совершает их в обстановке физического или психического принуждения, лишающего его возможности руководить своими действиями, налицо посредственное причинение. Такие действия подстрекателя (а также использование ненадлежащего субъекта или неосторожно действующее лицо) не образуют соучастия и расцениваются как исполнительство.

Разновидностью подстрекательства является провокация преступления, которая в некоторых случаях образует самостоятельный состав (см., например, ст. 304 УК РФ).

4. Исходя из приведенного в законе перечня функций пособника они могут классифицироваться на физические, материальные и интеллектуальные.

Физическое пособничество предполагает обеспечение оружием, транспортом, снабжение документами, изготовление и приспособление орудий совершения преступлений, уничтожение, фальсификацию документов, следов преступной деятельности.

Материальное пособничество выражается в полном или частичном финансовом обеспечении готовящегося преступления.

Интеллектуальное пособничество приобретает все большее значение в современной, особенно организованной, преступной деятельности. Это в первую очередь разного рода информация. В сфере экономики она нередко касается экономического положения и планов конкурентов по бизнесу. Используются юридические советы, помогающие найти пути обхода положений нормативных актов в отношении, например, налогообложения, недостатков в практике правоохранительной деятельности. В целях проведения мошеннических операций и иных хищений разрабатываются компьютерные программы для проникновения в базы данных банков и иных кредитных учреждений.

Пособничество в одних преступлениях может образовывать состав другого преступления, и тогда оно требует квалификации по совокупности совершенных преступлений.

Заранее данное обещание укрыть преступника, орудия и средства совершения преступления, его следы и предметы, добытые преступным путем, по прямому смыслу закона всегда должно иметь место до начала совершения преступления. Однако сами обещанные действия могут совершаться как в процессе приготовления к преступлению, так и во время его совершения, а также после его окончания.

5. Заранее обещанное недонесение и попустительство не являются пособничеством, так как перечень функций пособника в законе является исчерпывающим. Заранее не обещанное укрывательство особо тяжких преступлений является прикосновенностью к преступлению и не охватывается институтом соучастия.

Статья 34. Ответственность соучастников преступления

Комментарий к статье 34

1. Характер и степень фактического участия в совершении преступления являются показателями активности соучастников с качественной и количественной точки зрения. Она может быть различна и не зависит от вида соучастия.

2. Поскольку исполнитель преступления непосредственно выполняет действия, входящие в объективную сторону инкриминируемого состава, ссылки на ст. 33 УК РФ не требуется. Для остальных соучастников квалификация их действий предусматривает упоминание соответственно ч. 3 ст. 33 (для организатора), ч. 4 ст. 33 (для подстрекателя) и ч. 5 ст. 33 (для пособника). В случаях, когда организатор, подстрекатель или пособник одновременно является исполнителем преступления, ссылки на ст. 33 УК РФ не требуется.

3. Пособнические действия, как и действия подстрекателя, всегда относятся к конкретному преступлению, а не к деятельности какого-либо преступного формирования. Такого рода физическое, материальное и интеллектуальное содействие рассматривается УК РФ как участие в террористической организации (ст. 205.1), банде (ч. 2 ст. 209), вооруженном формировании (ч. 2 ст. 208), преступном сообществе (ч. 2 ст. 210), экстремистском сообществе (ст. 282.1) или экстремистской организации (ст. 282.2). Лица, выполняющие перечисленные функции в этих преступных формированиях, должны признаваться исполнителями преступления по названным статьям.

4. В тех составах преступлений, которые распространяют свое действие на ограниченный круг лиц (специального субъекта), соисполнительство возможно лишь при наличии не менее двух субъектов, обладающих необходимыми специальными признаками (например, признаками должностного лица). Лица, не обладающие этими признаками, при выполнении соответствующих функций могут быть привлечены к ответственности как организаторы, подстрекатели и пособники.

5. В случаях неудавшегося организаторства, подстрекательства и пособничества, когда исполнитель по тем или иным причинам не довел преступление до конца, прервав его на стадии приготовления, покушения или в связи с добровольным отказом, действия иных соучастников следует квалифицировать как приготовление к преступлению или покушение на него.

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

Комментарий к статье 35

1. В уголовно-правовой теории все случаи соучастия в преступлении сначала подразделяются на виды: простое соучастие (соисполнительство) и сложное (при наличии в нем распределения ролей по видам соучастников - подстрекателя, пособника или организатора), а затем на формы соучастия в преступлении, перечисленные в рассматриваемой статье. В основу деления положены такие критерии, как степень согласованности действий и характер выполняемых функций.

2. Для разделения группы лиц и группы лиц по предварительному сговору в законе используется один критерий - отсутствие или наличие сговора на совершение преступления.

Для констатации группы лиц необходимо участие в преступлении двух или более субъектов совершения преступления, выполняющих функции исполнителя. При этом согласие в поведении соучастников возникает в процессе совершения преступления.

Согласованность в таких случаях стихийная, обусловленная обстановкой совершения преступления. Форма вины предполагает прямой или косвенный умысел (подробнее см. п. 3 комментария к ст. 32 УК РФ).

3. Соучастие с предварительным сговором имеет место в случаях, когда он состоялся заранее, до начала совершения преступления. Это обеспечивает взаимную осведомленность о том, в совершении какого именно преступления предполагается участвовать и в какой роли, а также более высокий уровень согласованности. Время, прошедшее от достижения согласия до начала совершения преступления, не влияет на определение формы соучастия.

4. Сговор, как правило, касается целей совершения преступления, способа, места, времени, дележа прибыли. Форма сговора не имеет уголовно-правового значения. Она может быть словесная (устная или письменная), молчаливая, выраженная жестами, мимикой. Способ сговора - путем непосредственного общения, передачи согласия через третьих лиц или с помощью средств связи - также не важен. Мотивы достижения соглашения могут быть различными: корысть, страх, сострадание, ревность, самоутверждение и т.п.

5. Законодательная формулировка ч. 2 ст. 35 УК РФ не исключает распределения ролей. Распределение ролей может быть при любой форме соучастия (кроме группы лиц без предварительного сговора, о чем прямо сказано в законе).

6. Понятие организованной группы разъясняется в п. 4 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 апреля 1995 г. "О некоторых вопросах применения судами законодательства об ответственности за преступления против собственности", в котором помимо устойчивости перечисляются такие признаки, как планирование и тщательная подготовка преступления, распределение ролей между соучастниками <1>.

<1> См.: БВС РФ. 1995. N 7. С. 14.

Признак устойчивости - основной критерий, отличающий такую группу от группы лиц по предварительному сговору. Устойчивость характеризуется стабильностью состава, наличием организатора (который создает группу, подбирая соучастников, распределяя роли, устанавливая дисциплину и т.п.) и руководителя группы (который обеспечивает целенаправленную, спланированную и слаженную деятельность как группы в целом, так и каждого участника), прочными связями между соучастниками, специфическими формами и методами деятельности. На устойчивость этого преступного объединения указывает также продолжительность его существования во времени.

7. Преступное сообщество (преступная организация) характеризуется двумя уголовно-правовыми признаками: сплоченностью и целью совершения тяжких или особо тяжких преступлений.

Содержание присущей преступному сообществу сплоченности в законе не раскрыто. Сплоченность предполагает тесную связь между членами сообщества, в том числе неформальные отношения (например, родственные связи, общее место работы, совместное отбывание наказания).

8. Еще одним признаком преступного сообщества (преступной организации) в соответствии с законом является наличие специальной цели, которая состоит в совершении тяжких и особо тяжких преступлений (см. ст. 15 УК РФ). Сказанное не отрицает возможности совершения преступным сообществом иных, не отнесенных к указанным, преступлений.

9. Уголовно-правовые понятия, используемые в законе, не вмещают всего многообразия криминологических элементов преступного сообщества, не определяют степени достаточности его признаков.

Для изобличения преступного объединения необходимо выявить как можно больше признаков, совокупность которых позволит охарактеризовать его как преступное сообщество (преступную организацию).

К ним относятся: разработка форм и методов преступной деятельности, единых конкретных преступных целей; планирование преступлений с определением ролей и обязанностей каждого соучастника при их подготовке, совершении и сокрытии; финансовое обеспечение; распределение сфер влияния по территориальному или отраслевому признаку; налаживание основных и запасных каналов связи между членами сообщества; обеспечение безопасности (меры конспирации, защита от разоблачения и уголовного преследования, нейтрализация всех форм социального контроля и оказание активного противодействия правоохранительным органам; установление коррумпированных связей с представителями органов государственной власти и управления; централизованное информационное обеспечение; дисциплинарные меры, обеспечиваемые комплексом мер наказания и поощрения; наличие межличностных связей между членами сообщества.

10. Организационная деятельность по созданию такого преступного формирования все чаще признается самостоятельным преступлением по статьям Особенной части УК РФ. Разновидностями организованной группы или организаций являются банда, незаконное вооруженное формирование, преступное сообщество, террористическая организация, экстремистская организация, религиозное или общественное объединение, посягающее на права граждан, и т.д.

11. Преступное сообщество по букве закона может представлять собой одну иерархическую структуру (состоящую из двух или более уровней) либо союз организованных групп. Это относительно автономные устойчивые образования, специально созданные в качестве его структурных подразделений или в разное время соединившиеся под единым руководством.

12. Повышенная общественная опасность организатора по сравнению с другими соучастниками проявляется в возможности привлечь к ответственности лиц, не принимавших непосредственного участия в совершении конкретных преступлений (убийств, разбойных нападений, мошеннических афер и т.д.), как за выполнение ими организационных функций по соответствующим статьям Особенной части УК РФ (ст. ст. 205.1, 208, 209, 210, 239, 282.1, 282.2), так и за все преступления, совершенные созданным или руководимым ими формированием. То есть в соответствии с ч. 5 ст. 35 УК РФ лицо (или лица), создавшее организованную группу или преступное сообщество либо руководившее ими, несет ответственность за организацию и руководство этими формированиями, а также за все совершенные каждым из них преступления, если они охватывались его умыслом.

13. Сам факт создания организованной группы, а также согласие на участие в ее деятельности влечет ответственность за приготовление к тем преступлениям, для совершения которых она создана.

14. Любая форма соучастия повышает опасность содеянного и влечет более строгое наказание на основании и в пределах, установленных законом. Она расценивается либо как

квалифицирующее обстоятельство (например, в убийстве, изнасиловании, хулиганстве), либо как обстоятельство, отягчающее наказание (п. "в" ч. 1 ст. 63 УК РФ).

Статья 36. Эксцесс исполнителя преступления

Комментарий к статье 36

1. В ходе совершения преступления, а также до его начала преступные намерения исполнителя могут измениться и выйти за пределы оговоренного с соучастниками. В этом случае иные участники преступления не сознавали общественную опасность самостоятельных действий исполнителя, не предвидели возможность или неизбежность наступления иных последствий и не желали их наступления, т.е. невиновны в преступлении, совершенном исполнителем помимо или вместо оговоренного. В связи с этим в УК РФ впервые введен употреблявшийся ранее в теории уголовного права термин "эксцесс исполнителя".

2. Принято выделять два вида эксцесса: качественный и количественный.

В первом случае имеют место однородные с обговоренными между соучастниками действия исполнителя, но отличающиеся более опасным способом, количеством жертв и другими квалифицирующими или отягчающими обстоятельствами.

Во втором случае исполнитель дополняет свои преступные действия другим или другими неоднородными деяниями. Например, устраняет случайно оказавшихся свидетелей кражи путем их убийства или похищения. За эксцесс исполнителя несет ответственность лишь он сам.

3. В тех редких случаях, когда исполнитель совершает менее опасное деяние, чем то, которое входило в преступный план соучастников, он несет ответственность за фактически совершенное, а остальные соучастники - за покушение на то деяние, которое первоначально должен был совершить исполнитель, так как оно оказалось незавершенным по обстоятельствам, не зависящим от их воли.

Глава 8. ОБСТОЯТЕЛЬСТВА, ИСКЛЮЧАЮЩИЕ ПРЕСТУПНОСТЬ ДЕЯНИЯ

Статья 37. Необходимая оборона

Комментарий к статье 37

1. Необходимую оборону можно определить как правомерную защиту от общественно опасного посягательства путем причинения вреда посягающему.

Право на необходимую оборону имеют в равной мере все лица независимо от их профессиональной или иной специальной подготовки и служебного положения. Условия правомерности необходимой обороны одинаковы для всех граждан.

За обороняющимся остается право выбора активного или пассивного поведения. Причинять вред нападающему допускается независимо от возможности избежать общественно опасного посягательства либо обратиться за помощью к другим лицам или органам власти. Однако, если нападение исходит от невменяемых или малолетних, предпочтительнее избрать безущербный способ отражения нападения или минимизировать вынужденный вред.

2. Условия правомерности необходимой обороны относятся как к посягательству, так и к защите.

Первое условие связано с тем, что посягательство должно быть объективно общественно опасным. Таковым является посягательство, которое причиняет или способно причинить существенный вред охраняемым уголовным законом интересам, т.е. личности, обществу или государству. При этом защите подлежат жизнь, здоровье, свобода, половая неприкосновенность и половая свобода человека, честь, достоинство и конституционные права граждан, отношения собственности, общественная безопасность и общественный порядок, экология и другие объекты уголовно-правовой охраны. Представляется, что в процессе необходимой обороны преступнику может причиняться как физический, материальный, так и моральный вред. При этом характер предотвращенного вреда может быть еще шире, и необязательно причиненный и предотвращенный вред должны быть идентичны.

Причинение вреда при обороне от малозначительного по общественной опасности деяния не рассматривается в качестве обстоятельства, исключающего преступность деяния. В таком случае лицо, причинившее вред, подлежит ответственности на общих основаниях.

Вместе с тем необходимая оборона невозможна от правомерных деяний, в том числе при обстоятельствах, исключающих преступность деяния, - в обстановке необходимой обороны, задержания преступника, крайней необходимости. Так, сопротивление правомерным действиям сотрудника органов внутренних дел не может рассматриваться как необходимая оборона.

Нет необходимой обороны в тех случаях, когда с целью расправы лицо провоцирует нападение или использует его для маскировки расправы с посягающим. Это соответственно провокация и предлог необходимой обороны. При провокации умысел виновного направлен на то, чтобы искусственно создать конфликтную ситуацию и вызвать нападение на себя, а затем использовать его для расправы. При предлоге обороны виновный использует нападение на него или подобную угрозу, заранее замышляя причинить посягающему вред.

3. Второе условие правомерности необходимой обороны, относящееся к посягательству, - его наличность (временное соответствие).

Начало посягательства связывается как с моментом непосредственно самого общественно опасного посягательства, так и с наличием его реальной угрозы. Недопустима необходимая оборона от посягательств, которые ожидаются в будущем. Конечный момент посягательства - его окончание. При этом посягательство признается оконченным, если угроза причинения вреда посягающему миновала либо он уже причинен. Причинение вреда в этом случае будет расценено как неправомерное, это акт мести.

Так называемая несвоевременная оборона (преждевременная или запоздалая) наказуема как самостоятельное преступление. Однако состояние необходимой обороны может иметь место и тогда, когда защита последовала непосредственно за актом хотя бы и оконченного посягательства, но по обстоятельствам дела для оборонявшегося не был ясен момент его окончания. Такая ситуация нередко складывается в процессе борьбы посягающего и защищающегося, когда перевес сил меняется. При этом переход оружия или других предметов, использованных при нападении, от посягавшего к обороняющемуся сам по себе не может свидетельствовать об окончании посягательства.

4. Третьим условием правомерности необходимой обороны, относящимся к посягательству, является его действительность. Действительным считается общественно опасное посягательство, которое существует объективно, а не в воображении защищающегося.

Вместе с тем иногда правомерной будет признана так называемая мнимая оборона - оборона от воображаемого посягательства. Мнимая оборона свидетельствует о наличии фактической ошибки. Ошибка может касаться как реальности посягательства, так и его временных рамок. По правилам ее оценки и квалифицируются действия обороняющегося при мнимой обороне. В тех случаях, когда обстановка происшествия давала основания полагать, что совершается реальное посягательство, и лицо, применившее средства защиты, не сознавало и не могло сознавать ошибочность своего предположения, его действия следует рассматривать как совершенные в состоянии необходимой обороны. Если же лицо причиняет вред, не сознавая мнимости посягательства, но по обстоятельствам дела должно было и могло это сознавать, действия такого лица подлежат квалификации по статьям УК РФ, предусматривающим ответственность за причинение вреда по неосторожности.

5. Еще одно условие правомерности необходимой обороны - это причинение вреда посягающему, а не третьим лицам. Вред может выразиться в лишении жизни, причинении тяжких телесных повреждений, нанесении ударов, ограничении свободы, повреждении имущества.

6. Правомерность действий обороняющегося зависит от характера посягательства, которое может быть двух видов:

- сопряженное с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, либо с непосредственной угрозой применения такого насилия;
- не сопряженное с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, либо с непосредственной угрозой применения такого насилия.

Под насилием, опасным для жизни, следует понимать причинение потерпевшему повреждений, могущих повлечь смерть непосредственно в момент их нанесения. Такое разделение упрощает решение многих сложных вопросов правоприменительной практики, так как, например, нападение с использованием оружия или предметов, используемых в качестве оружия, всегда следует считать представляющим опасность для жизни. Таким образом, вопрос соответствия орудий нападения и защиты снимается сам собой.

При защите от посягательства, не сопряженного с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, либо с непосредственной угрозой применения такого насилия не должно быть допущено превышение ее пределов. Речь идет о соразмерности причинения вреда.

7. Превышением пределов необходимой обороны признаются умышленные действия, явно не соответствующие характеру и опасности посягательства.

При необходимой обороне вред, причиненный посягающему, может быть больше нанесенного им. Для необходимой обороны не требуется обязательной пропорциональности между средствами и орудиями нападения, а тем более их идентичности.

Характер и степень общественно опасного посягательства определяются целым рядом обстоятельств: мотивами посягательства, ценностью объекта, размером возможного ущерба, орудиями или средствами преступления. Имеют значение также личность посягающего и

обороняющегося (их пол, возраст, физические данные); их число; интенсивность посягательства, обстановка (безлюдное место, ночное время); орудия и средства нападения и защиты, характер их использования, психическое состояние обороняющегося (испуг, растерянность, гнев).

8. Неожиданность посягательства исключает умышленную вину обороняющегося в превышении пределов необходимой обороны. Здесь имеет место вариант фактической ошибки, когда ответственность обусловлена субъективным восприятием обороняющегося общественной опасности нападения.

9. В Особенной части УК РФ законодатель предусмотрел специальные составы преступлений при смягчающих обстоятельствах - убийство при превышении пределов необходимой обороны - ч. 1 ст. 108 и умышленное причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью - ч. 2 ст. 114. Кроме того, совершение преступления при превышении пределов необходимой обороны признается обстоятельством, смягчающим наказание (п. "ж" ч. 1 ст. 61 УК РФ).

Статья 38. Причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление

Комментарий к статье 38

1. Общественная полезность задержания преступника даже с причинением ему вреда состоит в стремлении к соблюдению принципа неотвратимости ответственности за содеянное и способствует пресечению и предупреждению преступлений. Задержание будет правомерным, если иными средствами задержать такое лицо не представлялось возможным и при этом не было допущено превышения необходимых для этого мер.

2. Условия правомерности причинения вреда при задержании лица, совершившего преступление, связаны с личностью задерживаемого и совершенным им преступлением, а также с действиями по задержанию указанного лица.

К первому условию, связанному с поведением задерживаемого, относится факт совершения общественно опасного посягательства. Основанием для действий по задержанию с причинением вреда является сам факт преступления, а также желание лица, его совершившего, избежать ответственности. Законодатель не ограничивает характер и тяжесть совершенного преступления и не дифференцирует его, как это сделано в норме о необходимой обороне. Совершаемое или совершенное преступление может быть как насильственным, так и ненасильственным, выражаться в активных действиях или бездействии. При задержании лица, виновного в ином правонарушении (например, административном), причинение вреда недопустимо.

Наличие факта преступления может подтверждаться обвинительным приговором, например, при побеге осужденного к лишению свободы из-под стражи или из мест лишения свободы. В остальных случаях причиняющий вред задерживающий должен быть уверен, что перед ним преступник. Такая уверенность возникает в ситуациях, когда подозреваемый застигнут при совершении преступления или непосредственно после его совершения; когда потерпевшие или очевидцы укажут на данное лицо как на совершившее преступление; а также когда на этом лице или его одежде, при нем или в его жилище будут обнаружены явные следы преступления (ст. 91 УПК РФ).

Если в последующем предполагаемый преступник таковым не оказался, ответственность задерживающего наступает по правилам о юридической и фактической ошибке. Вины причинившего вред не будет при добросовестном заблуждении, т.е. когда он не мог и не должен был осознавать свою ошибку. Заведомое игнорирование вышеперечисленных обстоятельств влечет уголовную ответственность за умышленное причинение вреда.

3. Второе условие правомерности причинения вреда при задержании связано с определением наличности совершения преступления (временного соответствия). Начальный момент определяется моментом совершения преступления (включая покушение и даже приготовление). Конечным моментом является истечение сроков давности привлечения к уголовной ответственности или давности исполнения приговора (см. ст. ст. 78, 83 УК РФ).

4. Действия по задержанию также характеризуются определенными условиями, соблюдение которых обеспечивает их правомерность.

При задержании преступника преследуется цель доставления его органам власти и пресечения возможности совершения им новых преступлений. Цель мести или самосуда исключает правомерность причинения вреда и влечет уголовную ответственность виновного на общих основаниях.

5. Причинение вреда должно быть вынужденным. Если же лицо совершило пусть и тяжкое преступление, но не оказывает сопротивления, причинение ему вреда недопустимо. При этом имеет значение и личность задерживаемого. Причинение в процессе задержания смерти или тяжкого вреда здоровью, как правило, допустимо только в случаях перерастания задержания в необходимую оборону.

6. Причинение вреда преступнику будет правомерным, если при этом не было допущено превышения необходимых для этого мер, которое трактуется как 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. Такое превышение влечет за собой уголовную ответственность только в случаях умышленного причинения вреда.

Характер причинения вреда может быть разнообразным: имущественный (порча одежды), физический (причинение телесных повреждений), связанный с ограничением или лишением свободы (связывание, удержание, принудительная транспортировка). Чем опаснее совершенное лицом преступление, тем больший вред может быть причинен преступнику при его задержании. Характер и размер причиненного вреда определяется также и поведением преступника.

При задержании преступника вред, причиненный преступнику, может быть и более тяжким по сравнению с вредом, угрожавшим или последовавшим от него.

7. Обстановка задержания определяется совокупностью всех действовавших факторов: решимостью неповиновения или сопротивления задерживаемого, опасностью его поведения для окружающих, количеством преступников, половой принадлежностью, вооруженностью, физической силой, местом и временем задержания и т.п.

Представители власти, работники правоохранительных органов, военизированной охраны и иные лица в связи с исполнением ими служебных обязанностей по пресечению общественно опасных посягательств и задержанию правонарушителей не подлежат уголовной ответственности за вред, причиненный посягавшему или задерживаемому, если они действовали в соответствии с требованиями уставов, положений и иных нормативных актов, предусматривающих основание и порядок применения силы и оружия.

8. Превышение мер задержания может быть двух видов:

- виновному в совершении незначительного преступления (например, небольшой или средней тяжести) при задержании причинен тяжкий вред, значительно превышающий опасность совершенного им преступления;

- при задержании виновного, который не оказывает существенного сопротивления, применяются неадекватные меры, связанные с причинением значительного вреда.

9. В Особенной части УК РФ законодатель предусмотрел специальные составы преступлений при смягчающих обстоятельствах - убийство при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, - ч. 2 ст. 108 и умышленное причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью при этих же обстоятельствах - ч. 2 ст. 114. Кроме того, в соответствии с п. "ж" ч. 1 ст. 61 УК РФ нарушение условий правомерности причинения вреда при задержании преступника является обстоятельством, смягчающим наказание, и в других преступлениях.

Статья 39. Крайняя необходимость

Комментарий к статье 39

1. Крайняя необходимость - это противоборство правоохраняемых интересов. Предотвратить наступление вреда одному из них можно лишь причинив вред другому. Состояние крайней необходимости нередко возникает в результате бездействия человека (неоказание помощи, невыполнение служебных обязанностей и т.д.).

2. Источниками опасности при крайней необходимости могут быть: умышленные или неосторожные действия человека (поджог строения, создание пешеходом аварийной ситуации на дороге); стихийные силы природы (землетрясение, наводнение, лавина, ураган, пожар); неисправная техника, механизмы (взрыв в шахте, тонущий корабль); животные (нападение собаки, вырвавшихся из клетки хищников); физиологические процессы, происходящие в организме человека (голод, жажда, болезнь); коллизии нескольких обязанностей.

Наличие опасности, исходящей от одного из вышеперечисленных источников, характеризует первое условие правомерности причинения вреда в состоянии крайней необходимости. Миновавшая и будущая опасность не создают состояние крайней необходимости, так как в первом случае вред уже наступил, а во втором - можно найти иные средства для его предотвращения.

3. Опасность должна быть действительной, т.е. реально существующей, а не мнимой. Вопрос об ответственности за вред, причиненный в состоянии мнимой крайней необходимости, решается аналогично мнимой необходимой обороне - согласно правилам оценки юридической и фактической ошибки.

Провокация крайней необходимости - это умышленное создание опасности как повода причинения вреда. В таком случае крайняя необходимость отсутствует и виновный должен нести уголовную ответственность на общих основаниях.

4. Иногда действия в состоянии крайней необходимости составляют значительную часть служебных обязанностей. Это относится к спасателям, медицинским работникам, пожарным, сотрудникам правоохранительных органов и т.д., невыполнение которыми своих обязанностей влечет ответственность вплоть до уголовной.

5. Причинение вреда правомерно лишь при отсутствии иных безущербных средств. Если лицо добросовестно заблуждается относительно наличия других средств, его действия, как правило, должны быть признаны правомерными.

6. Вред при крайней необходимости причиняется третьим лицам, не виновным в создании опасности. Однако возможно причинение меньшего и предотвращение большего вреда в отношении одного и того же субъекта.

Лишение жизни человека может быть признано актом крайней необходимости лишь в исключительных случаях, когда только таким путем можно предотвратить смерть многих людей.

7. Причинение вреда, явно не соответствующего характеру и степени угрожавшей опасности и обстоятельствам, при которых опасность устранялась, когда наступает равный или более значительный вред, расценивается как превышение пределов крайней необходимости. Превышение влечет ответственность лишь если оно умышленное.

8. Вред, причиненный в состоянии крайней необходимости, в соответствии со ст. 1067 ГК РФ не исключает гражданско-правовой ответственности. Однако лицо может быть освобождено от возмещения вреда полностью или частично по усмотрению суда (ч. 2 ст. 1067 ГК РФ).

Статья 40. Физическое или психическое принуждение

Комментарий к статье 40

1. Физическое принуждение может проявляться в связывании, запирании, лишении свободы, побоях, отобрании необходимых орудий и инструментов. Ответственность исключается, если вследствие такого принуждения лицо не могло руководить своими действиями. Такое деяние не является волевым и виновным. За вред, причиненный в результате физического насилия, уголовной ответственности подлежит лицо, применившее насилие.

2. Под психическим принуждением понимаются различного рода угрозы, направленные против жизни, здоровья, свободы личности, собственности, общественной безопасности, порядка управления и т.д., с целью заставить человека совершить преступление, а также гипноз, воздействие с помощью психотропных и иных веществ.

Физическое принуждение (побои, истязание, связывание, запирание), вследствие которого лицо сохранило возможность руководить своими действиями, по отношению к третьим лицам с целью заставить принуждаемого совершить преступление, являются вариантом психического насилия. Психическое насилие может осуществляться также путем шантажа, угроз, запугивания. Различные ненасильственные действия (просьбы, уговоры, посулы) не могут расцениваться как принуждение и не освобождают исполнителя от ответственности.

3. При оценке правомерности причинения вреда при психическом принуждении или физическом принуждении, когда лицо сохраняло способность руководить своими действиями, во внимание принимается наличность и реальность принуждения, серьезность угроз, отсутствие иного безущербного способа избежать неблагоприятных последствий и, конечно, соразмерность причиненного и предотвращенного вреда. Так же как и при крайней необходимости, причиненный в результате принуждения вред должен быть меньше вреда предотвращенного.

4. Причинение вреда в обстановке принуждения может происходить с превышением пределов необходимого. Если это делается умышленно, то принуждение, под влиянием которого совершено преступление, играет роль обстоятельства, смягчающего наказание.

Статья 41. Обоснованный риск

Комментарий к статье 41

1. В современных условиях развития науки и техники гораздо чаще, чем раньше, возникает необходимость пойти на определенный риск причинения физического вреда жизни и здоровью человека или существенного материального вреда. Обоснованный риск возможен в любой сфере профессиональной деятельности: в медицине, на производстве, в коммерции, спорте. Он может быть производственным, экономическим, коммерческим, научно-техническим, организационно-управленческим, физическим.

2. Для признания риска обоснованным требуется наличие ряда условий:

- общественно полезная цель, которая может выражаться, например, в спасении жизни и здоровья в результате рискованной медицинской операции;

- отсутствие других возможностей для достижения цели. Причиненный вред при риске может оказаться больше предотвращенного (например, смерть больного в результате неудачной операции).

Иногда, чаще в хозяйственной деятельности, цель может быть достигнута и иным путем. Представляется, что рискованный, более эффективный по времени и затратам способ ее достижения может быть признан правомерным, так как экономия времени и средств сама по себе может являться целью риска.

3. При оценке достаточности мер, принятых для предотвращения вреда, следует исходить из соответствующих нормативных актов (инструкций, приказов) и сложившейся практики. Иногда необходимо назначение соответствующей экспертизы.

4. УК РФ специально оговаривает обстоятельства, в которых риск не допускается. Это угрозы, связанные с жизнью многих людей (взрыв, пожар, отравление в результате продажи партии некачественных продуктов и т.п.), экологической катастрофой (потенциальной масштабной гибелью флоры, фауны, опасностью отравления атмосферы, водоемов, уничтожения лесных массивов) или общественным бедствием в результате неправильных управленческих решений при ликвидации аварий, катастроф, стихийных бедствий.

5. Причинение вреда в результате нарушения условий правомерности обоснованного риска должно влечь ответственность за преступление, совершенное по легкомыслию. Единственно возможное отношение к последствиям связано с самонадеянным расчетом на их предотвращение.

6. Совершение преступления при нарушении условий правомерности обоснованного риска является обстоятельством, смягчающим ответственность.

7. Вопрос возмещения ущерба, возникшего при обоснованном риске, не урегулирован гражданским законодательством. Но по аналогии, допускаемой в гражданском праве, этот вопрос нужно решать по правилам, предусмотренным для крайней необходимости. Обязанность возмещения вреда может быть возложена на лицо, причинившее ущерб, полностью или частично, суд также может освободить его от возмещения вреда.

Статья 42. Исполнение приказа или распоряжения

Комментарий к статье 42

1. Приказ и распоряжение - это акты управления, имеющие юридически властный характер, издаваемые в рамках компетенции должностных лиц и имеющие обязательную силу для субъектов, которым они адресованы.

Приказы и распоряжения отдаются должностными лицами, а также лицами, выполняющими управленческие функции в негосударственных организациях. Приказ отдается в порядке подчиненности по службе и содержит требование, адресованное персонально определенным лицам.

Распоряжение (указание, постановление, директива) адресуется персонально не определенному, но конкретизированному по какому-либо признаку кругу лиц, а также содержит требование общего характера и не всегда относится к служебной деятельности.

К рассматриваемым актам не относятся нормативные предписания, определяющие служебные и профессиональные обязанности тех или иных лиц. Их неисполнение может освобождать от ответственности по другим основаниям - при наличии обстоятельств необходимой обороны, крайней необходимости, задержания преступника, физического или психического принуждения, обоснованного риска.

2. Приказ или распоряжение могут быть законными и незаконными (в том числе преступными). Законным признается акт, являющийся таковым по существу, а также отданный в установленном порядке и с соблюдением надлежащей формы. Незаконность акта может быть связана: с наличием в его тексте противоречий действующим законам; изданием его органом или должностным лицом вне пределов их компетенции; несоблюдением процессуальной формы и порядка издания; адресацией его лицам, не компетентным его исполнять.

За исполнение незаконного приказа или распоряжения исполнитель освобождается от уголовной ответственности. Неосторожное преступление, совершенное во исполнение незаконного приказа или распоряжения, не влечет уголовной ответственности.

3. Преступным считается приказ, содержащий в себе требование о совершении преступления. Преступления во исполнение приказа или распоряжения могут совершаться путем как действия, так и бездействия. В соответствии с правовым принципом субъективного вменения субъективная оценка лица, исполняющего приказ (распоряжение), должна ложиться в основу вывода правоохранительных органов о наличии или отсутствии в его деянии состава преступления.

Условием правомерности исполнения приказа или распоряжения как обстоятельства, исключающего преступность деяния, относящимся к их исполнению, является отсутствие в деянии исполнителя признаков умышленного преступления.

За умышленное преступление, совершенное во исполнение приказа, несут ответственность как лицо, исполнившее приказ, так и лицо, отдавшее его.

4. За исполнение заведомо преступных управленческих актов исполнитель привлекается к ответственности на общих основаниях, но с учетом смягчающих обстоятельств (п. "ж" ч. 1 ст. 61 УК РФ).

Раздел III. НАКАЗАНИЕ

Глава 9. ПОНЯТИЕ И ЦЕЛИ НАКАЗАНИЯ. ВИДЫ НАКАЗАНИЙ

Статья 43. Понятие и цели наказания

Комментарий к статье 43

1. По своей сущности наказание является наиболее строгой мерой государственного принуждения, поэтому в отличие от иных мер государственного принуждения наказание применяется к лицу, признанному виновным по приговору суда за совершенное преступление. По своему содержанию наказание заключается в лишении и ограничении прав и свобод осужденного.

2. Наказание представляет собой уголовно-правовую категорию: административно-правовое принуждение реализуется в административных взысканиях, принуждение в сфере трудовых отношений - в мерах дисциплинарного воздействия. Поэтому, например, несмотря на терминологическую идентичность, штраф как мера административного взыскания отличается по своей правовой природе от штрафа как вида наказания.

3. В качестве реакции государства на совершенное преступление уголовный закон устанавливает виды наказаний и иные меры уголовно-правового характера (ч. 2 ст. 2 УК РФ). В их числе принудительные меры воспитательного характера, применяемые к несовершеннолетним, принудительные меры медицинского характера, условное осуждение, конфискация имущества. Указанные меры, так же как и наказание, являются мерами государственного принуждения и применяются к лицу, виновному в совершении преступления. Однако наказание имеет отличие от мер уголовно-правового характера (см. комментарии к ст. ст. 90 и 97).

4. Лишение прав и свобод лица, признанного виновным в совершении преступления, представляет собой приостановление пользования осужденным каким-либо правом как свободой в полном объеме, например свободой передвижения, выбора места жительства или места пребывания при осуждении к лишению свободы. Ограничение прав и свобод является приостановлением лишь части правомочий в пользовании осужденным каким-либо правом или свободой, например в распоряжении своим имуществом (заработной платой и денежным содержанием) лиц, осужденных к исправительным работам либо к ограничению по военной службе.

5. Преступление представляет собой выражение явной несправедливости, так как оно ущемляет права личности, наносит ей, а также обществу или государству материальный или моральный ущерб. Поэтому назначенное судом наказание в общественном самосознании рассматривается как средство восстановления социальной справедливости. Однако цель восстановления справедливости может быть достигнута, если само наказание является справедливым. В соответствии со ст. 6 УК РФ назначенное наказание должно соответствовать характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного.

6. Исправление осужденного направлено на возвращение его к социально полезной деятельности, привитие уважения к законам и правилам человеческого общежития. Одновременно исправление рассматривается не только как результат достижения указанных целей, но и как процесс воспитательного воздействия на осужденного со стороны органов государства, исполняющих наказания. Именно в этом контексте в ч. 1 ст. 9 УИК РФ исправление осужденных определено как формирование у них уважительного отношения к человеку, обществу, труду, нормам, правилам и традициям человеческого общежития и стимулирование правопослушного поведения.

7. Специальное предупреждение направлено на предупреждение нового преступления осужденным как в процессе отбывания наказания, так и после его отбытия. Указанная цель достигается путем применения к данному лицу наказания, а в его рамках, предусмотренных УК РФ и УИК РФ, профилактических мер, а также проведения комплекса воспитательных мероприятий со стороны государственных органов и общественных объединений.

Общее предупреждение достигается, во-первых, путем угрозы применения наказания за совершение общественно опасных действий, предусмотренных в Особенной части УК РФ, во-вторых, реальным применением наказания за совершенное преступление. В этом случае цель общего предупреждения реализуется опосредованно, так как наказание воздействует на неустойчивых граждан примером его применения к совершившим преступления.

8. Хотя уголовное наказание влечет за собой лишение или ограничение прав и свобод осужденного, оно не имеет целью причинение ему физических или нравственных страданий или унижение достоинства (см. комментарий к ст. 7). Данная норма уголовного закона основывается на международных пактах о правах человека и об обращении с осужденными. Это положение прямо вытекает из ст. 10 Международного пакта о гражданских и политических правах, согласно которому "все лица, лишенные свободы, имеют право на гуманное обращение и уважение достоинства, присущего человеческой личности". Более того, преднамеренное причинение физических страданий и унижение человеческого достоинства характеризуются в международных актах ООН и Совета Европы как пытки. В Конвенции ООН против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания (1984 г.) подчеркивается, что определение "пытка" означает любое действие, которым какому-либо лицу умышленно причиняется любая боль или страдание, физическое или нравственное... чтобы наказать его за действие, которое совершило оно...". Вместе с тем уголовное наказание по своей природе может объективно причинять физические или нравственные страдания. В данном случае они не являются целью его применения. В ст. 1 той же Конвенции указывается, что в определение пытки "не входят боль и страдания, которые возникают лишь в результате законных санкций, неотделимы от этих санкций или вызываются ими случайно".

Статья 44. Виды наказаний

Комментарий к статье 44

1. В комментируемой статье закреплена система уголовных наказаний, под которой понимается установленный уголовным законом внутренне упорядоченный и непротиворечивый, соразмерный и исчерпывающий перечень видов наказаний, которые на основе норм Общей или Особенной части УК РФ могут назначаться судом за совершение преступлений.

Перечень наказаний построен в соответствии с принципом: от мягкого наказания к строгому. Это построение перечня наказаний задает аналогичную конструкцию альтернативных санкций в статьях Особенной части УК РФ, а также определяет действия суда по назначению наказаний. Согласно ч. 1 ст. 60 УК РФ более строгий вид наказания из числа предусмотренных за совершение преступлений назначается только в случае, если менее строгий вид наказания не сможет обеспечить достижения целей наказания.

2. Перечень наказаний, закрепленный в комментируемой статье, является исчерпывающим. Он не подлежит произвольному толкованию и дополнению. Никакие иные принудительные меры не могут быть назначены судом в качестве уголовного наказания, если они не предусмотрены в ст. 44 УК РФ.

3. Кроме основной системы наказаний можно выделить дополнительную подсистему, которая закреплена в ст. 88 УК РФ для несовершеннолетних осужденных. Она включает в себя шесть видов наказания (см. комментарий к ст. 88 УК РФ).

4. Два вида наказания (ограничение свободы и арест) не назначаются судами до настоящего времени. Ранее применение ограничения свободы было отложено до 2005 г., а ареста - до 2006 г. Причина такого решения - отсутствие материальных средств для создания исправительных центров и арестных домов.

На основании решения Конституционного Суда РФ до 2010 г. судами не может назначаться такое наказание, как смертная казнь.

Статья 45. Основные и дополнительные виды наказаний

Комментарий к статье 45

1. Основными являются такие виды наказаний, предусмотренные в ст. 44 УК, которые могут назначаться только самостоятельно и не могут присоединяться к какому-либо иному виду наказаний или сочетаться друг с другом. Основные наказания, в отличие от дополнительных, всегда указаны в санкциях статей Особенной части УК. Если в санкциях статьи предусматривается альтернативно несколько основных видов наказаний, суд может применить только один из них. Назначение наказания, не указанного в санкциях статьи в качестве основного, допускается только при исключительных обстоятельствах дела в порядке перехода к более мягкому виду наказания (ст. 64) или при замене неотбытой части наказания более мягким (ст. 80). Исключение сделано и

для наказания в виде ограничения по военной службе, которое назначается осужденным военнослужащим вместо исправительных работ, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК (ст. 51 УК).

2. Наказания в виде штрафа и лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью применяются в качестве и основных, и дополнительных. Эти наказания могут применяться как основные, если в соответствующих статьях Особенной части УК они указаны в качестве таковых. В качестве дополнительного наказания штраф может назначаться только в случаях, предусмотренных в соответствующих статьях Особенной части УК. Лишение права занимать определенные должности и заниматься определенной деятельностью такого закрепления не требует. В соответствии со ст. 47 УК РФ суд вправе применить к лицу, совершившему преступление в связи с занимаемой должностью или при занятии определенной деятельностью, в качестве дополнительного вида наказания лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью независимо от того, что указанный вид наказания не предусмотрен санкцией закона, по которому осужден виновный, приведя в описательно-мотивировочной части приговора мотивы принятого решения.

В соответствии со ст. 47 УК РФ лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью может назначаться в качестве основного либо дополнительного наказания. При этом осужденному как за одно преступление, так и по совокупности преступлений и приговоров указанное наказание не может быть назначено одновременно в качестве основного и дополнительного. За одно и то же преступление осужденному не может быть назначено одновременно лишение права занимать определенные должности и заниматься определенной деятельностью (Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 11 января 2007 г. N 2 "О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания").

3. К наказанию, которое может применяться только как дополнительное, относится лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград (см. комментарий к ст. 48). Оно не может применяться самостоятельно, а назначается только в сочетании с основными и служит важным средством индивидуализации ответственности и предупреждения преступности.

Статья 46. Штраф

Комментарий к статье 46

1. Размер штрафа устанавливается дифференцированно и зависит от характера и тяжести совершенного преступления, наступивших последствий, имущественного положения виновного и его семьи. Штраф выражается в виде фиксированной суммы либо в размере, соответствующем части заработной платы или иного дохода осужденного. Пленум Верховного Суда РФ в Постановлении от 11 января 2007 г. N 2 "О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания" рекомендовал определять размер штрафа с учетом тяжести совершенного преступления, имущественного положения осужденного и его семьи, а также с учетом возможности получения осужденным заработной платы или иного дохода (ч. 3 ст. 46 УК РФ).

2. Указанные в комментируемой статье минимальные и максимальные размеры штрафа определяют общие параметры штрафа, которыми должен руководствоваться законодатель при конструировании санкций статей Особенной части УК РФ. Минимальные и максимальные размеры штрафа для каждого конкретного преступления определены в соответствующих статьях Особенной части УК РФ, причем для штрафа, назначаемого в качестве как основного, так и дополнительного вида наказания.

3. Особые правила назначения штрафа установлены для несовершеннолетних осужденных. Так, штраф назначается в размере от одной тысячи до пятидесяти тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода несовершеннолетнего осужденного за период от двух недель до шести месяцев. При этом штраф, назначенный несовершеннолетнему осужденному, по решению суда может взыскиваться с его родителей или иных законных представителей (например, опекунов) с их согласия. В этом случае штраф может назначаться несовершеннолетнему осужденному при отсутствии у него самостоятельного заработка или имущества, на которые может быть обращено взыскание.

4. Осужденный к штрафу обязан уплатить штраф в течение 30 дней со дня вступления приговора в законную силу. В случае если осужденный не имеет возможности уплатить штраф в установленный срок в полном объеме, суд может рассрочить уплату штрафа на срок до трех лет. Такая рассрочка уплаты штрафа возможна как на стадии вынесения приговора, с обязательным указанием в приговоре срока рассрочки, так и на стадии исполнения наказания в виде штрафа. В последнем случае решение о рассрочке принимается судом по ходатайству осужденного (ст. 31 УИК РФ). Кроме того, исполнение штрафа может быть отсрочено на срок до трех лет, если

немедленная его уплата является для осужденного невозможной. Вопрос об отсрочке уплаты штрафа решается судом по ходатайству осужденного, его законного представителя, близких родственников, защитника либо по представлению прокурора (ч. ч. 2 и 3 ст. 398 УПК РФ).

5. Злостным уклонением от уплаты штрафа признается неуплата штрафа в полном объеме либо его части, если выплата штрафа рассрочена, в установленные законом сроки. При уплате штрафа в полном объеме этот срок равен 30 дням со дня вступления приговора суда в законную силу. При рассрочке уплаты штрафа первую часть штрафа осужденный обязан оплатить в течение 30 дней со дня вступления приговора суда или решения суда в законную силу. Оставшиеся части штрафа осужденный обязан уплачивать ежемесячно не позднее последнего дня каждого последующего месяца (ст. 31 УИК РФ) <1>.

<1> Порядок принудительного взыскания штрафа регламентируется Федеральным законом от 2 октября 2007 г. N 229-ФЗ "Об исполнительном производстве".

6. В случае злостного уклонения от уплаты штрафа, назначенного в качестве основного наказания, он заменяется тем видом наказания, который предусмотрен в санкции статьи Особенной части УК РФ. При этом наказания в виде ареста и ограничения свободы могут назначаться после того, как они будут введены в судебную практику федеральным законом.

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

Комментарий к статье 47

1. Данный вид наказания состоит из двух самостоятельных карательных элементов: лишения права занимать определенные должности и лишения права заниматься определенной деятельностью. Лишение права занимать определенные должности состоит в запрещении занимать должности на государственной службе, а также в органах местного самоуправления. Из смысла ч. 1 комментируемой статьи вытекает, что указанный запрет не распространяется на занятие должностей в общественных, коммерческих и иных негосударственных организациях и учреждениях, хотя при их осуществлении могут выполняться управленческие функции.

2. Лишение права занимать определенные должности состоит в освобождении осужденного от должности, которую он лишен права занимать, в случае его увольнения - внесении в трудовую книжку осужденного записи о том, на каком основании, на какой срок и какие должности он лишен права занимать.

Лишение права заниматься определенной деятельностью распространяется как на профессиональную, так и иную деятельность гражданина, например в сфере досуга. К профессиональной деятельности относятся педагогическая, врачебная, управление транспортом по договору найма. К иной деятельности, которая может быть запрещена осужденным, относятся управление личным транспортом, охота и т.п. Пленум Верховного Суда РФ в Постановлении от 11 января 2007 г. N 2 "О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания" рекомендовал судам при назначении дополнительного наказания в виде лишения права управлять транспортными средствами при наличии к тому оснований и с учетом обстоятельств, смягчающих и отягчающих наказание, обсуждать вопрос о целесообразности его применения в отношении лиц, для которых управление транспортным средством является профессией.

3. Осужденному как за одно преступление, так и по совокупности преступлений и приговоров указанное наказание не может быть назначено одновременно в качестве основного и дополнительного. За одно и то же преступление осужденному не может быть назначено одновременно лишение права занимать определенные должности и заниматься определенной деятельностью.

4. Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью может быть назначено как основное наказание, если оно предусмотрено в соответствующих статьях Особенной части УК РФ, а в случае применения ст. 64 УК РФ - тогда, когда оно не предусмотрено в статьях Особенной части УК РФ. В случае применения данного наказания следует учитывать то, что характер совершенного преступления должен предопределяться занимаемой должностью или осуществляемой деятельностью, а также возможностью использования их для совершения новых преступлений. В этой связи, если совершенное преступление по своему характеру не связано с профессиональной деятельность лица, оно не может быть лишено права занятия этой деятельностью.

То обстоятельство, что к моменту постановления приговора подсудимый уже не занимал должности и не занимался деятельностью, с которыми было связано совершенное преступление, не является препятствием для применения указанного наказания. Также не имеет значения,

выполняло лицо соответствующие обязанности постоянно или временно, по приказу или распоряжению соответствующего должностного лица.

5. Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью может назначаться в качестве дополнительного наказания даже в тех случаях, когда оно не предусмотрено в санкциях соответствующих статей Особенной части УК РФ либо указано в санкциях в виде основного наказания. Суд, принимая такое решение, руководствуется тем, что характер и степень общественной опасности совершенного преступления и личность виновного делают невозможным сохранение за виновным права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью. Решение суда о применении лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью в качестве дополнительного наказания должно быть мотивировано в приговоре.

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

Комментарий к статье 48

1. Данное наказание может назначаться лишь как дополнительное к основному наказанию за любое тяжкое или особо тяжкое преступление.

При применении к условно осужденному в качестве дополнительного наказания лишения специального, воинского или почетного звания, классного чина или государственных наград в приговоре должно быть указано, почему невозможно сохранение подсудимому этих званий и наград при одновременном применении к нему условного осуждения (Постановление Пленума Верховного Суда РФ "О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания").

2. Специальные звания и классные чины (квалификационные разряды, дипломатические ранги) присваиваются лицам, проходящим службу в государственных органах (МВД, Минюст, МИД, прокуратура, таможенная служба и т.п.).

Воинскими являются звания, перечисленные в ст. 46 Федерального закона от 28 марта 1998 г. "О воинской обязанности и военной службе". Они подразделяются на войсковые и корабельные звания. Войсковые - от рядового до генерала армии, корабельные - от матроса до адмирала флота, в каждой группе по 19 воинских званий. Высшим воинским званием является Маршал Российской Федерации.

К государственным наградам относятся ордена и медали, а также почетные звания. Перечень государственных наград определен в Положении о государственных наградах, утвержденном Президентом РФ 2 марта 1994 г., а почетных званий - в Положении о почетных званиях РФ, утвержденном Президентом РФ 30 декабря 1995 г. К последним относятся звания народного артиста, заслуженного строителя, врача, юриста и т.п.

3. В содержание рассматриваемого наказания не входит лишение осужденного ученых степеней и ученых званий, чинов и наград, присвоенных иностранными государствами.

Статья 49. Обязательные работы

Комментарий к статье 49

1. Обязательные работы являются основным видом наказания. Нормы о назначении и исполнении наказания в виде обязательных работ были введены в действие с 10 января 2005 г., однако это наказание может быть назначено и за преступления, совершенные до 10 января 2005 г.

2. Сущность обязательных работ заключается в выполнении осужденным в свободное от основной работы или учебы время бесплатных, общественно полезных работ. Вид обязательных работ и объекты, на которых они отбываются, определяются органами местного самоуправления по согласованию с уголовно-исполнительными инспекциями. Соответственно, осужденные к обязательным работам обязаны: соблюдать правила внутреннего распорядка организаций, в которых они работают; добросовестно относиться к труду; работать на определенных для них объектах и отработать установленный в ч. 2 комментируемой статьи срок обязательных работ; ставить в известность уголовно-исполнительную инспекцию об изменении места жительства. Предоставление осужденному очередного ежегодного отпуска по основному месту работы не приостанавливает исполнение наказания в виде обязательных работ.

3. Порядок исполнения обязательных работ регламентирован нормами главы 4 УИК РФ, которыми урегулированы условия и порядок исполнения данного вида наказания, исчисление срока обязательных работ, обязанности администрации организаций, в которых осужденные отбывают обязательные работы, ответственность осужденных. В них же раскрывается понятие злостного уклонения от отбывания обязательных работ, являющегося основанием для замены

обязательных работ другими более строгими видами наказаний в соответствии с ч. 3 комментируемой статьи.

4. Обязательные работы не могут назначаться отдельным категориям осужденных, перечисленным в ч. 4 ст. 49 УК РФ. Кроме того, в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ "О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания" содержится требование при назначении этого наказания учитывать трудоспособность осужденного.

Статья 50. Исправительные работы

Комментарий к статье 50

1. Исправительные работы назначаются только в качестве основного наказания лицам, которые могут быть исправлены без изоляции от общества. Они могут назначаться по приговору суда, а также в порядке замены наказания (штрафа) более жестким либо более мягким. Особый случай - замена военнослужащим содержания в дисциплинарной воинской части или ареста исправительными работами (ч. 3 ст. 81 УК РФ). Исправительные работы могут быть назначены в результате издания актов амнистии (ст. 84 УК РФ) или помилования (ст. 85 УК РФ).

2. Пленум Верховного Суда РФ в Постановлении "О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания" обратил внимание судов на то, что в силу ст. 50 УК РФ исправительные работы могут быть назначены лишь осужденному, не имеющему основного места работы, и отбываются в местах, определяемых органами местного самоуправления по согласованию с органом, исполняющим это наказание, но в районе места жительства осужденного.

Имея в виду, что исправительные работы предполагают привлечение осужденного, как правило, к физическому труду, суд должен выяснять трудоспособность такого лица, место его постоянного жительства и другие обстоятельства, свидетельствующие о возможности исполнения данного наказания, в том числе указанные в ч. 5 комментируемой статьи.

При назначении наказания по совокупности преступлений, за каждое из которых назначены исправительные работы, при применении принципа полного или частичного сложения наказаний сложению подлежат только сроки исправительных работ.

В случае заболевания осужденного тяжелой болезнью, препятствующей отбыванию наказания, он может быть освобожден от отбывания наказания (ч. 2 ст. 81 УК РФ), а в случае признания его инвалидом первой группы подлежит освобождению от указанного наказания (ч. 5 комментируемой статьи).

3. Порядок исполнения наказания в виде исправительных работ регламентирован нормами главы 7 УИК РФ, которыми также установлены условия отбывания исправительных работ, исчисление срока исправительных работ, обязанности администрации организаций, в которых работают осужденные, порядок производства удержаний из заработной платы осужденных, ответственность за нарушение порядка и условий отбывания исправительных работ.

Статья 51. Ограничение по военной службе

Комментарий к статье 51

1. Ограничение по военной службе является одним из трех основных наказаний, применяемых к специальному субъекту - военнослужащим. Согласно федеральному законодательству к военнослужащим относятся лица, проходящие военную службу в Вооруженных Силах и пограничных войсках Федеральной службы безопасности РФ, внутренних войсках Министерства внутренних дел, железнодорожных войсках и войсках гражданской обороны. Военную службу проходят также в инженерно-технических и дорожно-строительных воинских формированиях при федеральных органах исполнительной власти (других министерств и ведомств Российской Федерации), Службе внешней разведки РФ, органах федеральной службы безопасности, федеральных органах государственной охраны, федеральном органе обеспечения мобилизационной подготовки органов государственной власти Российской Федерации, а также создаваемых на военное время специальных формированиях. Кроме указанных категорий, к военнослужащим приравниваются военные строители военно-строительных отрядов (частей) Министерства обороны РФ, других федеральных министерств и ведомств России.

Не признаются военнослужащими сотрудники органов внутренних дел, уголовно-исполнительной системы, учащиеся суворовских и нахимовских училищ, гражданский персонал воинских частей и учреждений, служащие государственных военизированных организаций и сторожевых подразделений (таможенная, налоговая службы, вневедомственная охрана), члены казачьих обществ и др.

2. Ограничение по военной службе применяется к ограниченному кругу субъектов. Если содержание в дисциплинарной части назначается военнослужащим, проходящим службу по призыву (или не прошедшим таковую "контрактникам", состоящим на должностях рядового и сержантского состава), то ограничение по военной службе, наоборот, применяется только к тем категориям военнослужащих и приравненных к ним лиц, которые проходят службу по контракту.

3. Ограничение по воинской службе применяется в случаях, предусмотренных в санкциях соответствующих статей Особенной части УК РФ за преступления против военной службы (ч. 1 ст. 333, ч. 1 ст. 334, ч. 1 ст. 336 и др.). Кроме того, данный вид наказания может быть назначен осужденным военнослужащим, проходящим службу по контракту, вместо исправительных работ, если в санкциях соответствующих статей Особенной части УК РФ они предусмотрены (ст. ст. 116, 129, 130, 133 и др.).

Ограничение по военной службе в силу ч. 1 ст. 73 УК РФ может быть назначено как реально, так и условно.

4. Содержание данного уголовного наказания состоит в том, что осужденный в течение определенного в приговоре времени не может быть повышен в должности, воинском звании, а срок наказания не засчитывается в выслугу лет на присвоение очередного воинского звания. Из денежного довольствия осужденного военнослужащего производятся удержания в доход государства в размере, установленном судом, но не свыше 20%. В денежное довольствие входят должностной оклад, оклад по воинскому званию, ежемесячные и иные надбавки. К числу последних относятся процентные надбавки за выслугу лет, напряженность и сложность выполняемых функций и т.д. В денежное довольствие входят другие дополнительные денежные выплаты: денежное вознаграждение по итогам года, материальная помощь к отпуску и т.д.

Удержания не производятся из денежной компенсации взамен продовольственного пайка в размере его стоимости, поскольку это не денежное довольствие, а продовольственное обеспечение. Не производятся удержания из пособий на детей, компенсационных выплат, связанных с вещевым, транспортным, страховым и иным обеспечением. Удержания не могут осуществляться из иных заработков и доходов, получаемых военнослужащими от ведения личного хозяйства, работы по совместительству, научной, преподавательской и иной творческой деятельности.

Перечень правоограничений данного наказания является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит.

Статья 52. Утратила силу. - Федеральный закон от 08.12.2003 N 162-ФЗ.

Статья 53. Ограничение свободы

Комментарий к статье 53

1. Введение в действие норм о применении наказания в виде ограничения свободы в соответствии с Федеральным законом от 13 декабря 2001 г. N 4-ФЗ было отложено до 2005 г. Однако до настоящего времени рассматриваемое наказание не применяется судами Российской Федерации, так как федерального закона, вводящего в действие ограничение свободы, не принято.

2. Наказание в виде ограничения свободы может назначаться только в качестве основного наказания. Оно может применяться по приговору суда либо иному судебному решению в случае злостного уклонения от уплаты штрафа (ч. 5 ст. 46 УК РФ), отбывания обязательных работ (ч. 3 ст. 49 УК РФ) или исправительных работ (ч. 4 ст. 50 УК), а также при замене иного наказания (лишения свободы) более мягким. Теоретически не исключается освобождение от отбывания наказания вследствие издания акта амнистии (ст. 84 УК РФ) или помилования (ст. 85 УК РФ).

3. Порядок исполнения ограничения свободы урегулирован нормами главы 8 УИК РФ, где также регламентированы места отбывания наказания, исчисление срока обязательных работ, условия его отбывания, включая материально-бытовое и медико-санитарное обеспечение осужденных, и, кроме того, проведение воспитательной работы с осужденными, меры их поощрения и взыскания.

4. Ограничение свободы в комментируемой статье определено в виде содержания осужденного в специальном учреждении без изоляции от общества, но в условиях осуществления за ним надзора. В ч. 7 ст. 16 УИК РФ данное учреждение названо исправительным центром. Отсутствие в России исправительных центров и большие материальные расходы по их содержанию обусловили то, что данное наказание не введено в действие. В ближайшей перспективе следует ожидать исключение этого вида из системы наказаний либо его глубокую реформацию.

Статья 54. Арест

Комментарий к статье 54

1. Арест как вид наказания состоит в содержании осужденного в арестном доме в условиях строгой изоляции, которая предусматривает правила отбывания наказания на общем режиме в тюрьме. Осужденным к аресту, кроме несовершеннолетних, не предоставляется свидание с родственниками и иными лицами за исключением адвокатов, не разрешается получение денежных переводов, а также посылок, передач, бандеролей, за исключением содержащих предметы первой необходимости и одежду по сезону. При исключительных личных обстоятельствах им может быть разрешен телефонный разговор с близким родственником. К труду они привлекаются только для хозяйственного обслуживания арестных домов без оплаты.

2. Арест назначается на срок от одного до шести месяцев. В случае замены на основании ч. 3 ст. 49 и ч. 4 ст. 50 УК РФ обязательных работ или исправительных работ арестом он может быть назначен на срок менее одного месяца. Арест не может быть назначен лицам, не достигшим к моменту вынесения приговора 16-летнего возраста, беременным женщинам и женщинам, имеющим детей в возрасте до 14 лет.

3. Военнослужащие отбывают арест на гауптвахте. В этом случае порядок и условия отбывания ареста осужденными военнослужащими также направлены на обеспечение строгой изоляции от общества, однако нормы УИК РФ установили дополнительные ограничения для осужденных военнослужащих, что усилило карательную сущность данного наказания. В соответствии со ст. 154 УИК РФ время отбывания ареста в общий срок военной службы и выслугу лет для присвоения очередного воинского звания не засчитывается. Во время отбывания ареста осужденный военнослужащий не может быть представлен к присвоению очередного воинского звания, назначен на вышестоящую должность, переведен на новое место службы и уволен с военной службы, за исключением случаев признания его негодным к службе по состоянию здоровья. Осужденным военнослужащим за время отбывания ареста денежное содержание выплачивается в размере оклада по воинскому званию.

4. В соответствии со ст. 4 Федерального закона "О введении в действие Уголовного кодекса Российской Федерации" положения о наказании в виде ареста должны быть введены в действие федеральным законом после вступления в силу УИК РФ по мере создания необходимых условий для исполнения этого вида наказания, но не позднее 2006 года.

Статья 55. Содержание в дисциплинарной воинской части

Комментарий к статье 55

1. Содержание в дисциплинарной воинской части является основным видом наказания, оно назначается на срок от трех месяцев до двух лет. Данное наказание связано с изоляцией военнослужащих в дисциплинарной воинской части, поэтому при сложении наказаний один день содержания в дисциплинарной воинской части соответствуют одному дню лишения свободы (ст. 71 УК РФ). Содержание в дисциплинарной воинской части является специальным видом наказания, оно применяется к военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, а также по контракту на должностях рядового и сержантского состава, если они не отслужили установленного законом срока службы по призыву. Возможно применение этого вида наказания к курсантам и слушателям военных институтов и иных военно-учебных заведений за преступления, совершенные во время обучения.

Не применяется содержание в дисциплинарной воинской части при совершении воинского преступления иностранными гражданами, проходящими военную службу по контракту на воинских должностях, подлежащих замещению солдатами, матросами, сержантами и старшинами, а также военнослужащими, совершившими преступления во время военных сборов.

2. Применение наказания в виде содержания в дисциплинарной воинской части может быть реальным либо условным (ст. ст. 55 и 73 УК РФ).

3. Содержание в дисциплинарной воинской части как вид наказания может применяться судом за совершение преступлений против военной службы, перечисленных в главе 33 УК РФ, а также за другие преступления, когда судом будет установлено, что характер преступления и личность виновного свидетельствуют о возможности замены лишения свободы содержанием осужденного в дисциплинарной воинской части. Такая замена возможна, если лишение свободы было назначено на срок не свыше двух лет. Назначенный в порядке замены срок содержания в дисциплинарной воинской части также не может быть более двух лет.

4. Порядок отбывания наказания в дисциплинарной воинской части определяется нормами главы 20 УИК РФ, а также воинскими уставами, Правилами отбывания уголовных наказаний осужденными военнослужащими, утвержденными Приказом министра обороны РФ от 29 июля

1997 г. и Положением о дисциплинарной воинской части, утвержденным Правительством РФ 4 июня 1997 г.

Статья 56. Лишение свободы на определенный срок

Комментарий к статье 56

1. Лишение свободы является основным и наиболее строгим видом наказания в системе наказаний, предусмотренных в УК РФ, и применяется в отношении лиц, совершивших преступления, представляющие повышенную опасность, допустивших рецидив преступлений, если для исправления этих лиц и предупреждения с их стороны новых преступлений необходима изоляция от общества и применение к ним мер исправительного и профилактического воздействия. Лишение свободы может быть назначено судом только в случаях, когда оно прямо предусматривается в санкциях статей Особенной части УК РФ, по которым квалифицируется деяние. Лишение свободы на срок 25 лет может быть назначено в порядке помилования от смертной казни (ч. 3 ст. 59 УК РФ).

2. Решение суда о применении к подсудимому лишения свободы должно основываться на всестороннем, полном, объективном исследовании материалов дела, учитывающем характер и степень общественной опасности совершенного преступления, личность виновного и все влияющие на его наказание обстоятельства. Во всех случаях оно должно быть обоснованным и справедливым. В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ "О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания" установлено, что в случаях, если в санкции уголовного закона наряду с лишением свободы предусмотрены другие виды наказания, решение суда о назначении лишения свободы должно быть мотивировано в приговоре.

3. Лишение свободы состоит в принудительной изоляции осужденного от общества и помещении его в исправительное учреждение: в колонию-поселение, исправительную колонию общего, строгого или особого режима либо тюрьму. В лечебных исправительных учреждениях отбывают наказание осужденные, больные открытой формой туберкулеза, алкоголизмом и наркоманией (ст. 101 УИК РФ). Осужденные к лишению свободы, которые не достигли к моменту вынесения судом приговора совершеннолетия, отбывают наказание в воспитательных колониях.

4. При лишении свободы на определенный срок устанавливаются минимальные (два месяца) и максимальные (20 лет) сроки лишения свободы. Поскольку минимальный срок лишения свободы установлен в два месяца, то назначение данного вида наказания менее указанного срока недопустимо, даже когда судом применяется ст. 64 УК РФ.

Уголовный закон устанавливает несколько максимальных сроков лишения свободы, которые зависят от тяжести совершенного преступления, совокупности преступлений и совокупности приговоров. При совершении преступления небольшой тяжести срок лишения свободы не может превышать двух лет, средней тяжести - пяти лет, тяжкого - 10 лет, особо тяжкого - 20 лет лишения свободы (см. комментарий к ст. 15).

При частичном или полном сложении сроков лишения свободы по совокупности преступлений максимальный его срок устанавливается в 25 лет, а при совокупности приговоров - 30 лет.

5. Наказание в виде лишения свободы назначается несовершеннолетним осужденным, совершившим преступления в возрасте до 16 лет, на срок не свыше шести лет. Этой же категории несовершеннолетних, совершивших особо тяжкие преступления, а также остальным несовершеннолетним осужденным наказание назначается на срок не свыше 10 лет и отбывается в воспитательных колониях. Наказание в виде лишения свободы не может быть назначено несовершеннолетнему осужденному, совершившему в возрасте до 16 лет преступление небольшой или средней тяжести впервые, а также остальным несовершеннолетним осужденным, совершившим преступления небольшой тяжести впервые. При назначении несовершеннолетнему осужденному наказания в виде лишения свободы за совершение тяжкого либо особо тяжкого преступления низший предел наказания, предусмотренный соответствующей статьей Особенной части УК РФ, сокращается наполовину.

Статья 57. Пожизненное лишение свободы

Комментарий к статье 57

1. Наряду с лишением свободы на определенный срок УК РФ предусматривает пожизненное лишение свободы. Ранее, до 2004 г., пожизненное лишение свободы назначалось судом как альтернатива смертной казни за совершение особо тяжких преступлений, посягающих на жизнь. В Особенной части УК РФ пожизненное лишение свободы в качестве альтернативной санкции было предусмотрено в пяти составах преступлений: ч. 2 ст. 105 (убийство при отягчающих

обстоятельствах); ст. 277 (посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля); ст. 295 (посягательство на жизнь лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование); ст. 317 (посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа); ст. 357 (геноцид). В настоящее время пожизненное лишение свободы дополнительно предусмотрено в качестве одного из наказаний в ч. 3 ст. 205 УК РФ, установившей ответственность за наиболее опасные формы терроризма.

2. Пожизненное лишение свободы назначается судом на основе учета всех обстоятельств, характеризующих общественную опасность совершенного преступления и личность преступника. Пожизненное лишение свободы может назначаться при замене смертной казни в порядке помилования Президентом РФ.

3. Пожизненное лишение свободы не применяется в отношении женщин, лиц, совершивших преступление в возрасте до 18 лет, и мужчин, достигших к моменту вынесения судом приговора 65-летнего возраста.

4. Необходимо учитывать, что лицо, отбывающее пожизненное лишение свободы, может быть условно-досрочно освобождено по отбытии не менее 25 лет, если будет признано, что оно не нуждается в дальнейшем отбывании наказания. Условно-досрочное освобождение от дальнейшего отбывания пожизненного лишения свободы применяется только при отсутствии у осужденного злостных нарушений установленного порядка отбывания наказания в течение предшествующих трех лет. Лицо, совершившее в период отбывания пожизненного лишения свободы новое тяжкое или особо тяжкое преступление, условно-досрочному освобождению не подлежит (см. комментарий к ст. 79).

Статья 58. Назначение осужденным к лишению свободы вида исправительного учреждения

Комментарий к статье 58

1. Исправительные колонии являются основным видом исправительного учреждения, где содержатся лица, достигшие 18 лет. Несовершеннолетние отбывают лишение свободы в воспитательных колониях. Вид исправительного учреждения и вид колонии (за исключением лечебного учреждения) определяет суд при вынесении приговора. При этом он учитывает возраст и пол осужденного, тяжесть совершенного преступления, форму вины, срок назначаемого наказания, факт отбывания ранее наказания в виде лишения свободы, рецидив, опасный рецидив и особо опасный рецидив. Указанные критерии призваны обеспечивать раздельное отбывание различными категориями осужденных наказания в зависимости от возраста и пола, характера и степени общественной опасности совершенного преступления, прошлой преступной деятельности и иных особенностей личности виновного с тем, чтобы предупредить отрицательное влияние наиболее криминально запущенных категорий осужденных на других, менее социально испорченных, а также создать необходимые предпосылки для осуществления на них исправительного воздействия и индивидуализации наказания.

2. В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 12 ноября 2001 г. "О практике назначения судами видов исправительных учреждений" <1> обращается внимание судов на необходимость соблюдения требований ст. 58 УК РФ, определяющих порядок назначения вида исправительного учреждения, в котором должно отбывать наказание лицо, осужденное к лишению свободы. При этом 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> БВС РФ. 2002. N 1.

3. Высшая судебная инстанция разъяснила, что по смыслу п. "а" ч. 1 ст. 58 УК РФ в колонии-поселения могут быть направлены осужденные к лишению свободы за преступления, совершенные по неосторожности, независимо от срока наказания и предыдущих судимостей, а также осужденные за умышленные преступления небольшой или средней тяжести, если они ранее не отбывали наказание в виде лишения свободы.

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.

Если лицо осуждается по совокупности преступлений, одни из которых совершены по неосторожности, а другие - умышленно, причем умышленные преступления относятся к

категориям небольшой или средней тяжести, а лицо ранее не отбывало наказание в виде лишения свободы, отбывание лишения свободы в исправительном учреждении назначается в порядке, предусмотренном п. "а" ч. 1 ст. 58 УК РФ.

При этом в случае осуждения лица, ранее не отбывавшего лишения свободы, по совокупности преступлений или по совокупности приговоров, в которую входят преступления небольшой и (или) средней тяжести, а также тяжкие преступления, и при этом за тяжкое преступление назначено наказание, не связанное с лишением свободы, а за преступления небольшой или средней тяжести - лишение свободы, вид режима определяется в соответствии с п. "а" ч. 1 ст. 58 УК РФ. Если суд придет к выводу о необходимости направления осужденного для отбывания наказания в исправительную колонию общего режима, он должен мотивировать принятое решение.

4. Обстоятельства, характеризующие личность виновного, которые в силу п. "а" ч. 1 ст. 58 УК РФ 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 (для лица, совершившего преступление по неосторожности), а также данных о состоянии здоровья и нуждаемости в применении принудительных мер медицинского характера, наличия несовершеннолетних детей и других обстоятельств.

5. Федеральными законами от 9 марта 2001 г. и от 8 декабря 2003 г. изменены правила назначения вида исправительного учреждения осужденным женщинам. Так, женщинам, совершившим умышленные преступления небольшой и средней тяжести, ранее не отбывавшим лишения свободы, либо совершившим преступление по неосторожности, исправительное учреждение для отбывания лишения свободы назначается в соответствии с п. "а" ч. 1 ст. 58 УК РФ.

В соответствии с п. "б" ч. 1 комментируемой статьи женщинам, осужденным к лишению свободы за совершение тяжких и особо тяжких преступлений независимо от рецидива, опасного рецидива, особо опасного рецидива преступлений либо отбывания лишения свободы за ранее совершенные преступления, отбывание наказания назначается в исправительной колонии общего режима. В силу ч. 2 ст. 58 УК РФ осужденным к лишению свободы женщинам не может быть назначено отбывание наказания в тюрьме.

6. В соответствии с п. "в" ч. 1 ст. 58 УК РФ мужчинам, осужденным к лишению свободы за совершение особо тяжких преступлений, ранее не отбывавшим лишения свободы либо совершившим преступление при рецидиве или опасном рецидиве преступлений, если осужденный ранее отбывал лишение свободы, назначается исправительная колония строгого режима.

Если лицо мужского пола, ранее отбывавшее лишение свободы за умышленное преступление, осуждено к лишению свободы за совершение тяжкого преступления, ему назначается исправительная колония строгого режима, поскольку такое лицо совершило указанное преступление при рецидиве или опасном рецидиве преступлений.

В случае осуждения к лишению свободы за тяжкое преступление лица мужского пола, которое ранее отбывало лишение свободы, но его действия не содержали рецидива или опасного рецидива преступлений (например, если лишение свободы отбывалось за преступление, совершенное по неосторожности или в несовершеннолетнем возрасте), вид исправительного учреждения назначается ему в соответствии с п. "б" ч. 1 ст. 58 УК РФ, так как обязательным условием назначения исправительной колонии строгого режима является совершение преступления при рецидиве или опасном рецидиве преступлений.

7. Наиболее сложный вопрос - это определение лиц, которые ранее отбывали лишение свободы. Пленум Верховного Суда РФ разъяснил, что ранее отбывавшим лишение свободы следует считать лицо, которое за совершенное им в прошлом преступление было осуждено к наказанию в виде лишения свободы и отбывало его в исправительной колонии, тюрьме, лечебном исправительном учреждении, лечебно-профилактическом учреждении (ст. 74 УИК РФ) либо в следственном изоляторе для производства следственных действий, участия в судебном разбирательстве или в связи с оставлением для выполнения работ по хозяйственному обслуживанию (ст. ст. 77, 77.1 и 77.2 УИК РФ), если судимость за это преступление не была снята или погашена на момент совершения нового преступления. К этим категориям следует отнести осужденных на срок не свыше шести месяцев, оставленных в следственных изоляторах с их согласия (ст. 74 УИК РФ).

К ранее отбывавшим наказание в виде лишения свободы, в частности, относятся также:

а) лицо, условно осужденное к лишению свободы, которое по основаниям, изложенным в ч. ч. 3 - 5 ст. 74 УК РФ, было направлено для отбывания лишения свободы в исправительное учреждение;

б) осужденная к лишению свободы женщина, которая по отбытии части срока наказания была освобождена из исправительного учреждения с предоставлением отсрочки отбывания наказания в соответствии со ст. 82 УК РФ;

в) лицо, осужденное к лишению свободы, которое по отбытии части срока наказания освобождено из мест лишения свободы условно-досрочно либо по амнистии, в порядке помилования, по болезни (ст. 81 УК РФ) либо которому оставшаяся неотбытая часть лишения свободы заменена более мягким видом наказания;

г) лицо, осужденное к лишению свободы по приговору суда другого государства (включая страну - участницу Содружества Независимых Государств), которое в связи с последующей передачей его в Россию для дальнейшего отбывания наказания отбывало лишение свободы в исправительном учреждении Российской Федерации в соответствии с судебным решением о принятии приговора к исполнению, а также лицо, имеющее судимость по приговорам других стран - участниц Содружества Независимых Государств до прекращения существования СССР.

Не может рассматриваться как ранее отбывавшее наказание в виде лишения свободы лицо:

а) осуждавшееся к наказанию в виде исправительных работ или ограничения свободы, которому по основаниям, предусмотренным ч. 4 ст. 50 и ч. 4 ст. 53 УК РФ, эти виды наказаний были заменены лишением свободы;

б) которому за совершенное преступление суд в соответствии с ч. 2 ст. 55 УК РФ вместо лишения свободы назначил наказание в виде содержания в дисциплинарной воинской части;

в) находившееся в исправительном учреждении по приговору суда, если в отношении его приговор отменен в порядке надзора с прекращением дела либо изменен, и назначено наказание, не связанное с лишением свободы, или применено условное осуждение к лишению свободы;

г) осуждавшееся к лишению свободы, но фактически не отбывавшее наказание в исправительных учреждениях в связи с применением к нему амнистии или освобождением от отбывания наказания в порядке помилования либо неприведением в исполнение приговора в случаях истечения установленных законом сроков давности обвинительного приговора согласно ст. 83 УК РФ;

д) отбывающее наказание в виде лишения свободы, в случае его осуждения к лишению свободы за преступление, совершенное до вынесения первого приговора;

е) осужденное к лишению свободы и отбывшее наказание в местах лишения свободы за деяния, преступность и наказуемость которых устранена действующим законом, а равно если действующим законом за их совершение не предусмотрено наказание в виде лишения свободы;

ж) ранее осуждавшееся к лишению свободы в пределах срока нахождения его под стражей в качестве меры пресечения, поскольку оно не отбывало наказание в исправительном учреждении.

При этом лицо мужского пола, осужденное к лишению свободы при особо опасном рецидиве преступлений (ч. 3 ст. 18 и п. "г" ч. 1 ст. 58 УК РФ), должно отбывать наказание в исправительной колонии особого режима независимо от того, отбывало ли оно лишение свободы за ранее совершенное преступление.

8. В соответствии с ч. 4 ст. 18 УК РФ судимости, снятые или погашенные в порядке, предусмотренном ст. 86 УК РФ, снятые актом об амнистии или о помиловании в соответствии с ч. 2 ст. 84 УК РФ, ч. 2 ст. 85 УК РФ, судимости за преступления, совершенные в несовершеннолетнем возрасте, и судимости за преступления, совершенные по неосторожности, а также судимости за умышленные преступления небольшой тяжести, судимости за преступления, осуждение за которые признавалось условным либо по которым предоставлялась отсрочка исполнения приговора, если условное осуждение и отсрочка исполнения приговора не отменялись и лицо не направлялось в места лишения свободы, не учитываются при признании рецидива преступлений и поэтому не могут являться основанием для назначения исправительной колонии строгого или особого режима.

9. При осуждении к лишению свободы лица, не достигшего к моменту вынесения приговора 18-летнего возраста (ч. 3 ст. 58 УК РФ), суд в соответствии с ч. 6 ст. 88 УК РФ назначает отбывание наказания в воспитательной колонии. Если лицо, совершившее тяжкое или особо тяжкое преступление в несовершеннолетнем возрасте, на момент постановления приговора достигло совершеннолетия, ему следует назначить отбывание наказания в исправительной колонии общего режима.

10. Изменение вида исправительного учреждения осужденным во время отбывания ими лишения свободы производится в соответствии со ст. ст. 396 - 397 УПК РФ судом по месту отбывания осужденными наказания по представлению администрации исправительного учреждения на основании ч. ч. 2 и 4 ст. 78 УИК РФ.

Статья 59. Смертная казнь

Комментарий к статье 59

1. Смертная казнь является исключительной мерой наказания. Она является наиболее суровой мерой, занимающей крайнее (по жесткости) место в системе наказаний (ст. 44 УК РФ).

2. Смертная казнь как вид наказания предусмотрена в пяти составах преступлений УК РФ. Это составы, устанавливающие ответственность за убийство (ст. 105), посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля (ст. 277), посягательство на жизнь лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование (ст. 295), посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа (ст. 317) и геноцид (ст. 357).

3. Конституция РФ допускает применение смертной казни временно, впредь до ее полной отмены и лишь за особо тяжкие преступления против жизни. Однако Российская Федерация в связи с вступлением в Совет Европы и подписанием Протокола N 6 к Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод приняла на себя обязательства не применять смертную казнь вплоть до ее полного исключения из системы наказаний. Данное обязательство в период с 1996 по 1999 г. исполнялось путем замены смертной казни в порядке помилования пожизненным лишением свободы либо лишением свободы на срок 25 лет (ч. 3 ст. 59 УК РФ), а с 1999 г. выполняется путем действия решения Конституционного Суда РФ от 2 февраля 1999 г., которым признано, что смертная казнь не может назначаться, пока во всех субъектах РФ не будут созданы суды присяжных.

Институт присяжных заседателей в настоящее время функционирует во всех субъектах РФ, за исключением Чеченской Республики, где он должен быть создан не позднее 2010 г.

Глава 10. НАЗНАЧЕНИЕ НАКАЗАНИЯ

Статья 60. Общие начала назначения наказания

Комментарий к статье 60

1. Наказание должно быть справедливым, т.е. законным и обоснованным: соответствовать характеру и степени общественной опасности совершенного преступления, учитывать в полной мере особенности личности виновного, обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание, и другие обстоятельства дела. Поэтому Пленум Верховного Суда РФ в Постановлении от 11 января 2007 г. N 2 "О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания" обратил внимание судов на необходимость исполнения требования закона о строгом индивидуальном подходе к назначению наказания.

В случаях, когда санкция закона наряду с лишением свободы предусматривает другие виды наказания, решение суда о назначении лишения свободы должно быть мотивировано в приговоре.

2. Общие начала назначения наказания требуют, чтобы суд определил наказание в пределах санкции конкретной статьи Особенной части УК РФ. Это относится к виду наказания и мере - срокам, исчисляемым годами и месяцами, размерам штрафа, удержаниям из заработка и т.д. При применении статьи Особенной части УК РФ, содержащей альтернативную санкцию, суд может назначить только одно из основных видов наказания, указанных в ней, и лишь в пределах, которые установлены для каждого из этих видов наказаний санкцией статьи УК РФ. При этом, если низший размер основного наказания не указан в санкции Особенной части (см. ст. 110), следует руководствоваться минимальными размерами соответствующего вида наказания, установленного в Общей части УК РФ. Например, минимальный срок лишения свободы установлен в два месяца (ст. 56), а ограничения свободы - один год (ст. 53 УК РФ).

3. Суд может выйти за пределы санкций, установленных конкретными статьями Особенной части УК РФ. Он может назначить наказание ниже низшего предела или перейти к другому, более мягкому, наказанию по правилам, установленным в ст. 64 УК (см. комментарий к ней).

Однако суд не может назначить более строгое наказание, чем предусмотрено соответствующими статьями Особенной части УК РФ за совершенное преступление. При назначении наказания по совокупности преступлений (см. комментарий к ст. 69) и по совокупности приговоров (см. комментарий к ст. 70) наказание назначается в пределах санкций статей Особенной части УК РФ, и лишь затем определяется его окончательный размер.

4. При учете характера и степени общественной опасности преступления надлежит исходить из того, что характер общественной опасности преступления зависит от установленных судом объекта посягательства, формы вины и отнесения УК РФ преступного деяния к соответствующей категории преступлений (ст. 15 УК РФ).

Степень общественной опасности преступления определяется обстоятельствами содеянного (например, степенью осуществления преступного намерения, способом совершения преступления, размером вреда или тяжестью наступивших последствий, ролью подсудимого при совершении преступления в соучастии). Общественная опасность зависит также от степени осуществления преступного намерения (см. комментарий к ст. 66), от того, совершено ли преступление в соучастии (см. комментарий к ст. 67), при рецидиве (см. комментарий к ст. 68), от времени, места и способа совершения преступления, т.е. от конкретных условий, при которых оно совершено.

Основой индивидуализации ответственности и наказания является правильная оценка не только степени общественной опасности совершенного деяния, но и личности виновного, в первую очередь совокупности социальных, социально-демографических, криминологических и уголовно-правовых ее признаков (занятие трудовой деятельностью, возраст, прошлые преступления, судимости и иные данные). Важное значение для оценки личности имеют также мотив и цели совершенного преступления.

При назначении наказания в целях его индивидуализации существенную роль играют обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание (см. комментарии к ст. ст. 61 и 63).

5. Назначенное наказание (вид и размер) должно способствовать исправлению осужденного, удерживать его от совершения нового преступления, а также содействовать возвращению к социально полезной деятельности, прививать уважение к законам, формировать навыки правопослушного поведения. Назначенное наказание оказывает влияние не только на осужденного, но и на его семью, и в первую очередь на нравственно-психологический климат в семье, материальные условия ее существования.

При назначении наказания лицу, совершившему преступление в возрасте до 18 лет, кроме обстоятельств, предусмотренных ст. 60 УК РФ, учитываются условия его жизни и воспитания, уровень психического развития, иные особенности личности несовершеннолетнего, а также влияние на него старших по возрасту лиц (ст. 89 УК РФ) (Постановление Пленума Верховного Суда РФ "О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания").

Статья 61. Обстоятельства, смягчающие наказание

Комментарий к статье 61

1. Перечень обстоятельств, смягчающих наказание, не является исчерпывающим. Как указано в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ "О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания", при назначении наказания суд вправе признать смягчающими наказание любые установленные в судебном заседании обстоятельства, в том числе не предусмотренные ч. 1 ст. 61 УК РФ.

2. В п. "а" ч. 1 комментируемой статьи предусмотрено в качестве смягчающего обстоятельства совершение впервые преступления небольшой тяжести вследствие случайного стечения обстоятельств. Для наличия такого смягчающего обстоятельства необходима совокупность трех моментов: совершение преступления небольшой тяжести (ч. 2 ст. 15 УК РФ), его совершение впервые и совершение его вследствие случайного стечения обстоятельств. Вместе с тем каждый из указанных факторов может быть признан в качестве смягчающего наказание обстоятельства и в отдельности, но в порядке ч. 2 ст. 61 УК РФ, где установлено право суда признать в качестве смягчающих обстоятельства, не предусмотренные перечнем.

3. Несовершеннолетний возраст виновного (14 - 17 лет) признается обстоятельством, смягчающим наказание. У несовершеннолетних еще не полностью сформирована психика, их поведение отличается импульсивностью, неустойчивостью, озорством, избытком энергии. Данное обстоятельство учитывается в качестве смягчающего наказание, если виновным совершено преступление в несовершеннолетнем возрасте, независимо от того, достиг ли он совершеннолетия к моменту вынесения приговора.

4. Беременность виновной признается обстоятельством, смягчающим наказание, прежде всего из принципа гуманизма. Следует учитывать, что беременность зачастую влечет повышенную чувствительность, вспыльчивость, подозрительность, раздражительность и другие нарушения здоровья и психики женщины.

5. Исходя из конституционного принципа равенства граждан перед законом наличие у виновного малолетних детей может быть признано судом смягчающим наказание обстоятельством при осуждении как женщины, так и мужчины. Такое решение суда возможно даже в том случае, если малолетние дети остаются с другим, неосужденным супругом.

Обстоятельства, смягчающие наказание, признаются таковыми с учетом установленных в судебном заседании фактических обстоятельств уголовного дела. Например, наличие малолетних детей у виновного не может расцениваться как смягчающее наказание обстоятельство (п. "г" ч. 1 ст. 61 УК РФ), если осужденный совершил преступление в отношении своего ребенка либо лишен родительских прав.

6. Условием для признания смягчающим такого обстоятельства, как совершение преступления в силу стечения тяжелых жизненных обстоятельств или сострадания, является тесная взаимосвязь совершенного преступления и рассматриваемого обстоятельства. Иначе говоря, например, тяжелое материальное положение может быть учтено при совершении кражи, мошенничества, грабежа или иного корыстного преступления, но не изнасилования. Мотив сострадания определяется как сочувствие, жалость, вызываемые страданием, несчастьем другого человека. Для признания данного обстоятельства смягчающим необходимо наличие причинной

связи между страданиями и возникшим у виновного мотивом сострадания и совершенным им преступлением.

7. Смягчающим обстоятельством признается совершение преступления в результате физического или психического принуждения либо в силу материальной, служебной или иной зависимости. В случае психического или физического принуждения виновный действует с подавленной волей. При совершении преступления в силу материальной, служебной или иной зависимости необходимо учитывать степень такой зависимости и то, как она повлияла на действия виновного. Так, материальная зависимость может возникать в отношениях между родителями, опекунами и детьми. Служебная зависимость проявляется чаще всего при подчинении одного лица другому.

8. К обстоятельствам, исключающим преступность деяния, отнесены необходимая оборона (ст. 37), причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление (ст. 38), крайняя необходимость (ст. 39), физическое или психическое принуждение (ст. 40), обоснованный риск (ст. 41), исполнение приказа или распоряжения (ст. 42 УК РФ). Но если лицо совершит преступление, превысив пределы правомерности своих действий в указанных выше обстоятельствах, уголовная ответственность и наказание наступают. Однако законодатель, исходя из наличия социально полезных мотивов в действиях виновного, признает указанные обстоятельства смягчающими наказание.

9. Уголовное законодательство предусматривает такое обстоятельство, смягчающее наказание, как противоправность или аморальность поведения потерпевшего, явившиеся поводом для преступления. Данное смягчающее обстоятельство увязывается с наличием сильного душевного волнения (аффекта) виновного. При этом аффект может быть вызван насилием, издевательством или тяжким оскорблением со стороны потерпевшего. Он должен иметь место непосредственно после совершения противоправных или аморальных действий со стороны потерпевшего. Однако противоправность или аморальность поведения потерпевшего по смыслу п. "з" ч. 1 ст. 61 УК РФ являются смягчающими наказание обстоятельствами не только в случае возникновения аффекта, но и в тех случаях, когда это поведение явилось поводом для совершения преступления. При этом сопровождалось возникновение данного повода состоянием аффекта или нет, правового значения для признания данного обстоятельства смягчающим не имеет.

10. Смягчающими наказание признаются обстоятельства, облегчающие раскрытие и расследование преступлений, - явка с повинной, активное способствование раскрытию преступления, изобличению других соучастников преступления и розыску имущества, добытого в результате преступления. Как указано в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ "О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания", явка с повинной в качестве обстоятельства, смягчающего наказание, учитывается в тех случаях, когда лицо в устном или письменном виде добровольно сообщило органу, осуществляющему уголовное преследование, о совершенном им или с его участием преступлении (ст. 142 УПК РФ). 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, 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.

11. Смягчающим наказание обстоятельством являются также оказание медицинской и иной помощи потерпевшему непосредственно после совершения преступления, добровольное возмещение имущественного ущерба и морального вреда, причиненных в результате преступления, иные действия, направленные на заглаживание вреда, причиненного потерпевшему. Указанные обстоятельства положительно характеризуют виновного и свидетельствуют о его раскаянии (сожалении) в совершении преступления, желании нейтрализовать его негативные последствия.

Статья 62. Назначение наказания при наличии смягчающих обстоятельств

Комментарий к статье 62

1. При наличии смягчающих обстоятельств, предусмотренных п. п. "и" и "к" ч. 1 ст. 61 УК РФ, и отсутствии отягчающих обстоятельств срок или размер наказания не могут превышать трех четвертых максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части (ст. 62 УК РФ). Рассмотрение указанных обстоятельств показывает, что все они характеризуют поведение осужденного после совершения преступления. Иначе говоря, в комментируемой статье сформулирована поощрительная норма, стимулирующая позитивное поведение осужденного, направленное на уменьшение причиненного преступлением вреда. Причем по смыслу закона правила, изложенные в этой статье, могут применяться судами при наличии хотя бы одного из перечисленных в п. п. "и" и "к" ст. 61 УК РФ смягчающих обстоятельств, если при этом отсутствуют отягчающие наказание обстоятельства.

2. Норму о назначении наказания при наличии смягчающих обстоятельств, предусмотренных п. п. "и" и "к" ст. 61 УК РФ, целесообразно активнее использовать в правоприменительной деятельности, особенно в сфере борьбы с организованной преступностью.

Статья 63. Обстоятельства, отягчающие наказание

Комментарий к статье 63

1. В отличие от ч. 2 ст. 61 УК РФ, в которой указывается, что при назначении наказания могут учитываться в качестве смягчающих и иные обстоятельства, не предусмотренные данной статьей, в ст. 63 не содержатся положения о возможности учета при назначении наказания иных обстоятельств в качестве отягчающих. Поэтому Пленум Верховного Суда РФ разъяснил в своем Постановлении "О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания", что в соответствии со ст. 63 УК РФ перечень отягчающих обстоятельств является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит.

2. Рецидив преступлений свидетельствует о повышенной общественной опасности виновного. Под рецидивом преступлений понимается совершение умышленного преступления лицом, имеющим судимость за ранее совершенное умышленное преступление. По смыслу ст. 18 УК РФ при установлении рецидива преступлений не имеет значения, является оконченным или неоконченным преступление, за которое лицо осуждается по последнему приговору. 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 наказания в места лишения свободы, а также судимости, снятые или погашенные в порядке, установленном ст. 86 УК РФ.

3. В уголовном законодательстве причинение тяжких последствий рассматривается не только как обстоятельство, отягчающее наказание, но и как квалифицирующий признак (ст. 167; ч. 2 ст. 201; ч. 3 ст. 206 УК РФ и т.д.). Причинение преступлением тяжких последствий учитывается как отягчающее обстоятельство, если в соответствующей статье УК РФ не предусмотрено наступление такого рода последствий в качестве квалифицирующего признака.

4. Преступление признается совершенным группой лиц, если оно выполнено двумя или более исполнителями без предварительного сговора. Предварительный сговор имеет место, если в нем участвовали лица, заранее договорившиеся о совместном совершении преступления. Под организованной группой понимается совершение преступления устойчивой группой лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений. Преступление считается совершенным преступным сообществом (преступной организацией), если оно совершено сплоченной организованной группой, созданной для совершения тяжких или особо тяжких преступлений, либо объединением организованных групп, созданных в тех же целях (см. комментарий к ст. 35).

5. Особо активная роль в совершении преступления состоит в организации или подстрекательстве в совершении преступления, создании организованной группы или преступного сообщества или руководстве им (см. комментарии к ст. ст. 33, 35). В ряде случаев активная роль в организации или подстрекательстве к совершению преступления образует самостоятельный состав преступления (ст. 150 УК РФ). Аналогично оценивается активная роль в создании и руководстве организованной группы и преступного сообщества (ст. 210), организации наемного вооруженного формирования (ст. 208 УК РФ).

6. Характер психического расстройства и его тяжесть определяются судебно-психиатрической экспертизой, состояние опьянения и его степень оцениваются врачами-наркологами, если виновный был задержан на месте преступления или в течение небольшого отрезка времени после его совершения. В иных случаях такое состояние устанавливается свидетельскими показаниями и иными доказательствами по делу. Возраст, с которого наступает уголовная ответственность, установлен в ст. 20 УК РФ (см. комментарий к ней).

7. Совершение преступления по мотивам политической, идеологической, национальной, расовой, религиозной ненависти или вражды повышает степень его общественной опасности. Под мотивом данного преступления следует понимать совокупность побуждений виновного, основанных на крайне негативной оценке конкретной партии, политического учения, нации (народа), расы, религии. Аналогичную оценку дает законодатель, если преступление совершено по мотивам ненависти или вражды по отношению к какой-либо социальной группе (психически больных граждан, инвалидов, престарелых и т.д.).

8. Совершение преступления из мести за правомерные действия других лиц также является отягчающим обстоятельством. Под правомерными следует понимать действия любого лица, соответствующие закону. В составе обстоятельства, отягчающего наказание, может рассматриваться любое преступление, направленное против конкретного гражданина или должностного лица, предпринявшего такого рода действия.

Совершение преступления с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение отягчает наказание лицу, когда оно совершает новое преступление с целью уничтожить следы первого, например поджог склада с целью сокрытия хищения товаров. Кроме того, преступление может быть совершено для облегчения нового, в частности приобретение огнестрельного оружия для совершения разбойного нападения.

9. Под лицом, осуществляющим служебную деятельность, следует понимать не только представителя власти или должностное лицо. Им может быть государственный служащий, осуществляющий предоставленные ему полномочия, а также лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации, например частный нотариус, аудитор, служащий частной охранной или детективной службы. Выполнение общественного долга - понятие широкое. Оно включает не только деятельность гражданина как представителя общественной организации или общественного формирования, но и действия любого гражданина, например при защите охраняемых законом интересов других лиц, общества и государства.

10. При совершении преступления в отношении беременной женщины срок беременности роли не играет. Малолетними признаются дети и подростки в возрасте до 14 лет. Беззащитным или беспомощным лицом может быть признано не только престарелое лицо, но и лицо, страдающее физическими и психическими недостатками, не позволяющими ему оказать сопротивление нападающему. К этой же категории относятся лица, находящиеся в состоянии опьянения или сна. Под нахождением в зависимости от виновного понимаются материальная зависимость (нахождение на иждивении), служебная зависимость, зависимость, обусловленная родственными отношениями, совместной трудовой деятельностью и т.д.

11. Совершение преступления с особой жестокостью, садизмом, издевательством, а также мучениями для потерпевшего является способом совершения преступления, который причиняет потерпевшему тяжелые физические мучения или страдания. Такого рода страдания могут причиняться близким потерпевшему лицам, которые присутствуют на месте преступления. Под издевательством понимается причинение потерпевшему нравственных, психических страданий, унижающих его человеческое достоинство.

12. Понятие и признаки оружия, боевых припасов, взрывчатых веществ даются в Федеральном законе от 13 декабря 1996 г. N 150-ФЗ "Об оружии" с изм. и доп. (см. комментарии к ст. ст. 222, 223). Понятие и перечень ядовитых веществ содержатся в списке 2, составленном Постоянным комитетом по контролю наркотиков. Перечень радиоактивных веществ, а также перечень преступлений определен Международной конвенцией о физической защите ядерных материалов (см. комментарий к ст. 188). Перечень лекарственных и иных химико-фармакологических препаратов определяется Министерством здравоохранения и социального развития РФ. Под применением физического насилия понимается физическое воздействие на потерпевшего (причинение боли, связывание, нанесение побоев, телесных повреждений). Под психическим насилием понимается угроза физического насилия как средства подавления воли потерпевшего.

13. Понятие и признаки чрезвычайного положения определены Федеральным конституционным законом "О чрезвычайном положении" (2001 г.). Чрезвычайное положение является временной мерой и может вводиться исключительно в интересах обеспечения безопасности граждан и охраны конституционного строя республики. Под стихийным бедствием понимаются стихийные обстоятельства, угрожающие жизни и здоровью населения (землетрясение, наводнение, эпидемии, эпизоотии и др.); под общественным бедствием - такие

негативные явления, как массовое отключение тепла и электроэнергии в условиях зимы и т.д. Понятие и признаки массовых беспорядков даются в комментарии к ст. 212.

14. Введение в заблуждение потерпевшего, его обман путем использования служебного положения, особенно государственным служащим, повышает степень общественной опасности совершенного преступления, поскольку одновременно такие действия дискредитируют органы государства или иные организации, в том числе коммерческие. То же самое можно сказать о мошеннических действиях с использованием договора.

15. Норма о совершении преступления с использованием форменной одежды или документов представителя власти впервые введена в уголовный закон, что обусловлено широким распространением такого способа совершения преступления. Особенно это относится к использованию формы и документов работников правоохранительных органов.

16. В ч. 2 ст. 63 УК РФ запрещается учитывать при назначении наказания в качестве отягчающего обстоятельство, если оно предусмотрено в соответствующей статье Особенной части УК РФ как квалифицирующий признак. Данная норма направлена на недопущение двойного учета одних и тех же обстоятельств при назначении наказания.

Статья 64. Назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление

Комментарий к статье 64

1. В качестве оснований назначения более мягкого наказания в ст. 64 УК РФ предусмотрено две группы обстоятельств. Во-первых, это исключительные обстоятельства, существенно уменьшающие степень общественной опасности совершенного преступления. В ч. 1 комментируемой статьи приводится лишь примерный перечень таких обстоятельств, связанных с целями, мотивами преступления, ролью виновного, его поведением во время и после совершения преступления. Могут учитываться и иные обстоятельства, по мнению суда, существенно уменьшающие степень общественной опасности преступления. Поскольку закон не содержит перечня исключительных обстоятельств, существенно уменьшающих степень общественной опасности преступления, суд вправе признать таковыми как отдельные смягчающие обстоятельства, так и их совокупность, указав в приговоре основания принятого решения.

Во-вторых, активное содействие участника группового преступления раскрытию этого преступления. При оценке данного обстоятельства следует иметь в виду, что это должно быть не просто признание своей вины или явка с повинной, а именно содействие раскрытию группового преступления - изобличение других соучастников преступления, способствование их розыску, розыску и изъятию похищенного имущества, орудий преступления.

2. Пленум Верховного Суда РФ в Постановлении "О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания" разъяснил, что по смыслу закона, если смягчающие обстоятельства учтены судом при назначении наказания по правилам ст. 62 УК РФ, они сами по себе не могут повторно учитываться при применении ст. 64 УК РФ.

3. Назначение наказания ниже низшего предела может иметь место в тех случаях, когда назначаются срочные виды наказания: лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, обязательные работы, ограничение по военной службе, ограничение свободы, арест, содержание в дисциплинарной воинской части, лишение свободы на определенный срок. Однако суд не может в этом случае смягчить меру наказания ниже минимума, установленного для этого вида наказания. Это положение относится и к штрафу, поскольку в ст. 46 УК РФ установлен нижний его предел: две тысячи пятьсот рублей или заработная плата или иной доход осужденного за две недели.

По смыслу ч. 1 ст. 64 УК РФ назначению наказания ниже низшего предела, указанного в санкции Особенной части УК РФ, не препятствует наличие в санкции этой же статьи альтернативных, более мягких видов наказаний.

4. При назначении более мягкого наказания суд руководствуется его системой, определенной в комментируемой статье и основывающейся на принципе ее построения от менее строгого наказания к более строгому.

С учетом правил, содержащихся в ст. 64 УК РФ, может быть назначен любой более мягкий вид основного наказания, не указанный в санкции соответствующей статьи Особенной части УК РФ, в том числе штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью и исправительные работы, с соблюдением положений ст. 44 и ч. ч. 1 и 2 ст. 45 УК РФ не ниже нижних размеров или сроков, указанных в соответствующих статьях Общей части УК РФ применительно к каждому из видов наказания.

5. Определяя наказание ниже низшего предела или заменяя его более мягким, суд может применить условное осуждение (см. комментарий к ст. 73), если он придет к выводу о нецелесообразности реального отбывания назначенного наказания. Положения ст. 64 УК РФ могут

применяться судом независимо от того, какой тяжести совершено преступление и соответственно к какой категории преступлений, установленных в ст. 15 УК РФ, они относятся.

Статья 65. Назначение наказания при вердикте присяжных заседателей о снисхождении

Комментарий к статье 65

1. Как определено в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ "О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания", при назначении наказания лицу, признанному присяжными заседателями виновным в совершении преступления, необходимо руководствоваться общими началами назначения наказания с соблюдением положений, предусмотренных ст. 65 УК РФ.

В соответствии с указанной статьей срок и размер наказания лицу, признанному присяжными заседателями виновным в совершении преступления, но заслуживающим снисхождения, снижается и не может превышать двух третей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление. Смягчение наказания допускается в отношении тех из них, которые имеют срок и размер (лишение свободы на определенный срок, исправительные работы, обязательные работы, штраф и т.д.).

Лицу, совершившему преступление, за которое возможно назначение смертной казни или пожизненного лишения свободы, но по вердикту присяжных заседателей заслуживающему снисхождения, председательствующий, не применяя такие виды наказания, назначает лишение свободы в пределах санкции, указанной в соответствующей статье Особенной части УК РФ, предусматривающей смертную казнь или пожизненное лишение свободы, в том числе более двух третей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания.

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 РФ.

2. Согласно ч. ч. 1 и 3 ст. 65 УК РФ присяжные заседатели вправе признать, что лицо, виновное в совершении нескольких преступлений, заслуживает снисхождения как за каждое из преступлений, так и за одно из них. В таких случаях при назначении наказания за каждое из преступлений учитывается решение суда присяжных и при частичном или полном сложении наказаний по совокупности преступлений может быть назначено окончательное наказание в пределах максимального срока, указанного в ч. 3 ст. 69 УК РФ, но не более 25 лет. При определении наказания по совокупности приговоров максимальный срок лишения свободы не может превышать 30 лет (ст. 70 УК РФ).

3. При назначении наказания за приготовление или покушение на совершение преступления при вердикте присяжных заседателей о снисхождении следует исчислять две трети от максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за неоконченное преступление (т.е. две трети от одной второй - за приготовление и две трети от трех четвертей - за покушение).

4. При решении вопроса о назначении дополнительного наказания, указанного в санкции соответствующей статьи Особенной части УК РФ, учитывается решение присяжных заседателей о снисхождении к лицу, признанному ими виновным в совершении преступления.

Если отдельные виды наказаний могут назначаться в качестве дополнительных с указанием срока или размера (например, штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью), то при вердикте присяжных заседателей о снисхождении размер или срок дополнительного наказания не может превышать двух третей их максимального размера, если в санкции соответствующей статьи Особенной части УК РФ предусмотрено обязательное его применение.

Статья 66. Назначение наказания за неоконченное преступление

Комментарий к статье 66

1. При назначении наказания за неоконченное преступление (приготовление к преступлению и покушение на преступление) суд учитывает следующие положения Общей части УК РФ: уголовная ответственность наступает только за приготовление к тяжкому и особо тяжкому преступлению (см. ст. 30 УК РФ); ответственность за приготовление к преступлению и покушение на преступление наступает, если преступление не было доведено до конца по независящим от этого лица обстоятельствам, к которым относятся, в частности, непригодность орудий и средств совершения преступления, отказ от совершения преступления предполагаемых соучастников,

пресечение конкретных действий правоохранительными органами, другие непреодолимые для виновного объективные обстоятельства.

2. Постановлением Пленума Верховного Суда РФ "О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания" дан ряд разъяснений правил назначения наказания за неоконченное преступление. Так, при назначении наказания за неоконченное преступление надлежит соблюдать сроки и размеры наказания, которые в соответствии с ч. ч. 2 и 3 ст. 66 УК РФ исчисляются от максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за оконченное преступление. При этом смертная казнь и пожизненное лишение свободы за приготовление к преступлению и покушение на преступление не назначаются (ч. 4 ст. 66 УК РФ).

Если назначенное по правилам, предусмотренным ч. ч. 2 и 3 ст. 66 УК РФ, наказание является менее строгим, чем нижний предел санкции соответствующей статьи Особенной части УК РФ, то ссылки на ст. 64 УК РФ не требуется (например, за приготовление к преступлению, предусмотренному ч. 3 ст. 162 УК РФ, может быть назначено не более шести лет лишения свободы, а минимальный размер наказания за указанное оконченное преступление - семь лет лишения свободы).

При назначении наказания за неоконченное преступление при наличии оснований, предусмотренных ст. 62 УК РФ, следует исчислять три четверти максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания от максимального наказания, предусмотренного за неоконченное преступление (т.е. три четверти от половины - за приготовление к преступлению и три четверти от трех четвертей - за покушение на преступление).

При назначении такому лицу наказания при наличии рецидива преступлений и применении ст. 68 УК РФ также следует исходить из максимального срока наказания, который может быть назначен с учетом требований ст. 66 УК РФ.

3. Если лицо совершило несколько неоконченных преступлений, за каждое из них назначается наказание в соответствии со ст. 66 УК РФ, однако окончательное наказание по совокупности преступлений должно определяться по правилам ч. 2 или 3 ст. 69 УК РФ. При этом окончательное наказание в виде лишения свободы не может быть более 25 лет (ч. 4 ст. 56 УК РФ).

Статья 67. Назначение наказания за преступление, совершенное в соучастии

Комментарий к статье 67

1. В комментируемой статье сформулировано положение, согласно которому при назначении наказания за преступление, совершенное в соучастии, учитываются две группы обстоятельств: а) характер и степень фактического участия лица в его совершении; б) значение этого участия для достижения цели преступления, его влияние на характер и размер причиненного или возможного вреда.

2. В первом случае суд учитывает роль каждого соучастника в совершении преступления: является ли он организатором или руководителем преступления, подстрекателем, пособником, главным или второстепенным исполнителем и т.д., и дает оценку роли каждому из них, в том числе при приготовлении к преступлению или покушению на него.

Кроме того, суд учитывает степень фактического участия лица в совершении преступления, достижения его целей, результатов, наступивших последствий. Следует отметить, что ст. 63 УК РФ рассматривает особо активную роль в совершении преступления, совершение преступления в составе группы лиц, группы лиц по предварительному сговору, организованной группы или преступной организации в качестве обстоятельств, отягчающих наказание, а в ряде случаев закон учитывает их в качестве квалифицирующих деяние признаков.

3. Часть 2 ст. 67 устанавливает гарантию против объективного вменения и в то же время акцентирует внимание суда на индивидуализацию назначения наказания за преступление, совершенное в соучастии. Исходя из принципа справедливости (ст. 6 УК РФ) и для достижения цели восстановления социальной справедливости (ст. 43 УК РФ) устанавливается, что смягчающие или отягчающие обстоятельства (ст. ст. 61, 63 УК РФ), относящиеся к личности одного из участников, учитываются при назначении наказания только этому конкретному соучастнику, например несовершеннолетнему.

Статья 68. Назначение наказания при рецидиве преступлений

Комментарий к статье 68

1. Рецидив преступлений влечет более строгое наказание (ч. 5 ст. 18 УК РФ). Комментируемая статья дает перечень оснований и пределов ужесточения наказания при рецидиве преступлений. К основаниям отнесены: характер и степень общественной опасности

ранее совершенных преступлений, обстоятельства, в силу которых исправительное воздействие предыдущего наказания оказалось недостаточным, а также характер и степень общественной опасности ранее совершенных преступлений.

2. Пределы ужесточения наказания при рецидиве преступлений определены в ч. ч. 2 и 3 комментируемой статьи. Как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ в Постановлении "О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания", при любом виде рецидива срок наказания не может быть менее одной третьей части максимального 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, наказание должно быть назначено не ниже минимального размера этого вида наказания, предусмотренного Общей частью УК РФ.

3. При установлении судом смягчающих обстоятельств, предусмотренных ст. 61 УК РФ, или исключительных обстоятельств, предусмотренных ст. 64 УК РФ, применяются правила назначения наказания, предусмотренные ч. 3 ст. 68 УК РФ. При этом принятое решение должно быть мотивировано в описательно-мотивировочной части приговора, а в его резолютивной части следует сослаться на ст. 62 или 64 УК РФ.

При признании лица виновным в совершении нескольких преступлений при любом виде рецидива наказание за каждое из них должно назначаться исходя из правил, установленных ст. 68 УК РФ, а по совокупности преступлений или совокупности приговоров - в соответствии со ст. 69 или ст. 70 УК РФ.

Статья 69. Назначение наказания по совокупности преступлений

Комментарий к статье 69

1. Согласно положениям комментируемой статьи каждое из совершенных преступлений квалифицируется самостоятельно, за каждое определяется наказание, а затем назначается окончательное наказание по совокупности преступлений.

2. Правила назначения наказания по совокупности преступлений применяются с учетом положений Общей части УК РФ, устанавливающих особенности назначения наказания за неоконченное преступление (ст. 66), при вынесении вердикта присяжных о снисхождении (ст. 65) и т.д.

3. При решении вопроса о назначении наказания по совокупности преступлений судам следует руководствоваться правилами, предусмотренными ст. ст. 69 и 71 УК РФ.

Согласно ч. ч. 2 и 3 ст. 69 УК РФ окончательное наказание по совокупности преступлений путем полного или частичного сложения наказаний не может превышать более чем наполовину максимальный срок или размер наказания, предусмотренного за наиболее тяжкое из совершенных преступлений (ч. 2) или более чем наполовину максимальный срок наказания в виде лишения свободы, предусмотренный за наиболее тяжкое из совершенных преступлений (ч. 3).

При назначении наказания по совокупности преступлений, из которых за каждое или за некоторые предусматривается наказание до 20 лет лишения свободы, окончательное наказание не может быть более 25 лет лишения свободы, поскольку указанный срок наказания по совокупности преступлений, за которые предусмотрено наказание в виде лишения свободы, является максимальным (ч. 4 ст. 56 УК РФ).

Если лицо совершило несколько неоконченных преступлений, за каждое из них назначается наказание в соответствии со ст. 66 УК РФ.

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. По тем же правилам назначается окончательное наказание и в случаях, когда за все преступления, входящие в совокупность, наказание назначено с применением правил, предусмотренных ст. 65 УК РФ, а также ч. 7 ст. 316 УПК РФ.

Судам следует иметь в виду, что при назначении наказания по правилам ч. 5 ст. 69 УК РФ 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.

Решая вопрос о назначении наказания в соответствии с ч. 5 ст. 69 УК РФ лицу, совершившему другое преступление до вынесения приговора по первому делу, суд применяет общие правила назначения наказания по совокупности преступлений. При этом окончательное наказание, во всяком случае, должно быть более строгим, нежели наказание, назначенное за любое из преступлений, входящих в совокупность.

Если по делу будет установлено, что осужденный виновен еще и в других преступлениях, одни из которых совершены до, а другие - после вынесения первого приговора, то наказание по второму приговору назначается вначале по совокупности преступлений, совершенных до вынесения первого приговора, после этого - по правилам ч. 5 ст. 69 УК РФ, затем по совокупности преступлений, совершенных после вынесения первого приговора, и окончательное наказание - по совокупности приговоров (ст. 70 УК РФ).

Статья 70. Назначение наказания по совокупности приговоров

Комментарий к статье 70

1. Принцип присоединения наказаний применяется при его назначении по совокупности приговоров, если новое преступление совершено после вынесения приговора, но до полного отбытия по нему наказания. Весьма важно время, с момента которого допустимо присоединение наказания. Как указано в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ "О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания", при совершении лицом нового преступления после провозглашения приговора за предыдущее преступление судам следует исходить из того, что, поскольку вынесение приговора завершается его публичным провозглашением, правила назначения наказания по совокупности приговоров (ст. 70 УК РФ) применяются и в случае, когда на момент совершения осужденным лицом нового преступления первый приговор не вступил в законную силу.

2. Правило сложения наказания применяется независимо от того, отбывало ли лицо фактически наказание, уклонялось от его отбывания, осуждено условно или приговор не приводился в исполнение по вине органов, на которые возложено его исполнение.

3. При решении вопроса о назначении наказания по совокупности приговоров следует реально выяснять, какая часть основного и дополнительного наказаний реально не отбыта лицом по предыдущему приговору, указав об этом во вводной части приговора. Неотбытым наказанием следует, в частности, считать срок, на который осужденный был условно-досрочно освобожден от дальнейшего отбывания наказания; весь срок назначенного по предыдущему приговору условного осуждения (за исключением времени содержания под стражей в порядке меры пресечения); срок наказания, исполнение которого отсрочено беременным женщинам и женщинам, имеющим детей до 14 лет.

При совершении нового преступления лицом, отбывающим наказание в виде лишения свободы, неотбытой частью наказания следует считать срок, оставшийся после избрания меры пресечения в виде содержания под стражей за вновь совершенное преступление. Если указанная мера пресечения не избиралась, неотбытой частью наказания является срок, оставшийся ко времени постановления последнего приговора.

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

При полном присоединении наказания, назначенного по первому приговору, который суд постановил считать условным, к наказанию, назначенному по последнему приговору, суд должен зачесть в окончательный срок наказания по совокупности приговоров время нахождения лица под стражей в порядке меры пресечения или задержания в случаях их применения.

5. Если после вынесения приговора будет установлено, что осужденный виновен еще и в других преступлениях, одни из которых совершены до, а другие - после вынесения первого приговора, наказание по второму приговору назначается вначале по совокупности преступлений, совершенных до вынесения первого приговора, после этого по правилам ч. 5 ст. 69 УК РФ, затем по совокупности преступлений, совершенных после вынесения первого приговора, и окончательное наказание - по совокупности приговоров (ст. 70 УК РФ).

Срок отбывания окончательного наказания, назначенного по правилам ч. 5 ст. 69 и ст. 70 УК РФ, исчисляется со дня вынесения последнего приговора с зачетом времени содержания до суда по последнему делу в порядке меры пресечения или задержания.

При назначении наказания за совершение нового преступления лицу, которому вследствие акта помилования или амнистии либо на основании ст. 80 УК РФ неотбытая часть наказания была заменена более мягким наказанием, к наказанию за вновь совершенное преступление присоединяется замененная неотбытая часть более мягкого наказания.

Статья 71. Порядок определения сроков наказаний при сложении наказаний

Комментарий к статье 71

1. При частичном или полном сложении наказаний необходимо знать соотношение разных по тяжести наказаний между собой. Поэтому в комментируемой статье устанавливается правило определения сроков наказания при сложении наказаний.

2. Подход законодателя к соотношению размера наказания базируется на закрепленной в ст. 44 УК РФ системе наказаний, построенной от мягкого наказания к более суровому. В соответствии с этим одному дню лишения свободы соответствуют: один день ареста или содержания в дисциплинарной воинской части; два дня ограничения свободы; три дня исправительных работ или ограничения по военной службе; восемь часов обязательных работ.

3. Указанный в ст. 71 УК РФ порядок определения сроков наказания применяется при сложении наказаний по совокупности преступлений или по совокупности приговоров. В случае замены одного наказания другим при злостном уклонении от его отбывания действуют иные правила (см. комментарии к ст. ст. 49 и 50 УК РФ).

4. В ч. 2 комментируемой статьи установлено, что штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград при сложении их с ограничением свободы, арестом, содержанием в дисциплинарной воинской части, лишением свободы исполняются самостоятельно. В основе такого решения законодателя лежит не столько сложность математического расчета, например, сколько будет стоить в рублях один день лишения свободы, сколько целесообразность оказания на осужденного различных форм принудительного воздействия, в том числе с помощью материальных санкций.

Статья 72. Исчисление сроков наказаний и зачет наказания

Комментарий к статье 72

1. В комментируемой статье установлены правила исчисления наказаний, являющихся срочными. В соответствии с ч. 1 ст. 72 УК РФ сроки наказаний в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, исправительных работ, ограничения по военной службе, ареста, содержания в дисциплинарной воинской части и лишения свободы могут быть назначены в приговоре суда в месяцах и годах, а обязательных работ - в часах.

Из указанного правила существуют исключения, применяемые при замене наказаний (ст. ст. 49, 50, 53 УК РФ), сложении наказаний (ст. ст. 69, 70 УК РФ), а также при зачете в срок наказания времени содержания лица под стражей до судебного разбирательства. В этих случаях наказание может исчисляться в днях.

2. Нередко до вынесения приговора суда подсудимый находится в местах предварительного заключения под стражей. Условия содержания под стражей в принципе аналогичны условиям отбывания наказания в виде лишения свободы. Поэтому законодатель установил, что время содержания лица под стражей засчитывается в срок лишения свободы, содержания в дисциплинарной воинской части и ареста из расчета один день за один день, ограничения свободы - один день за два дня, исправительных работ и ограничения по военной службе - один день за три дня. Если осужденному были назначены обязательные работы, срок содержания под стражей засчитывается из расчета один день содержания под стражей за восемь часов обязательных работ.

Время применения принудительных мер медицинского характера также засчитывается в срок наказания, например, один день нахождения в психиатрическом стационаре за один день лишения свободы. Если лицо осуждается к другому наказанию, зачет времени пребывания в психиатрическом стационаре осуществляется аналогично нормам, установленным для содержания лица под стражей (см. комментарий к ст. 103).

3. УК РФ не дает исчерпывающего ответа по вопросу зачета времени содержания под стражей при назначении лицу в качестве основного наказания штрафа или лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью. Решение этого вопроса является прерогативой суда, который может в зависимости от срока содержания под стражей смягчить назначенное наказание или полностью освободить осужденного от его отбывания.

Статья 73. Условное осуждение

Комментарий к статье 73

1. Хотя при условном осуждении назначенное судом наказание реально не отбывается, это тем не менее не означает освобождение виновного от уголовной ответственности, которая

реализуется в особой уголовно-правовой форме - условного неприменения исправительных работ, ограничения по военной службе, ограничения свободы, содержания в дисциплинарной воинской части и лишения свободы.

2. Федеральным законом от 8 декабря 2003 г. N 162-ФЗ установлено, что суд может постановить считать наказание в виде лишения свободы условным, если назначенный срок не превышает восьми лет. Это ограничивает применение условного осуждения за особо тяжкие преступления, но не исключает в принципе. Каких-либо иных ограничений в применении условного осуждения в зависимости от характера и степени общественной опасности совершенного преступления уголовный закон не содержит. Поэтому ч. 2 комментируемой статьи требует от суда учитывать характер и степень общественной опасности совершенного преступления, личность виновного, в том числе смягчающие и отягчающие обстоятельства.

3. В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ "О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания" дан ряд конкретных рекомендаций по применению условного осуждения за совершенные преступления. Так, условное осуждение возможно лишь в отношении лиц, которым назначено одно или несколько видов наказания, перечисленных в ч. 1 ст. 73 УК РФ. Если суд придет к выводу об условном осуждении лица, совершившего два или более преступления, такое решение принимается не в отношении каждого преступления, а при окончательном назначении наказания по совокупности преступлений. Учитывая, что в соответствии с ч. 4 ст. 73 УК РФ при условном осуждении могут быть назначены дополнительные наказания, условным может быть признано лишь основное наказание. Дополнительные наказания приводятся в исполнение реально, о чем следует указывать в резолютивной части приговора.

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.

4. При условном осуждении суд, постановляя приговор, сначала назначает срок наказания, а затем испытательный срок.

По смыслу уголовного закона испытательный срок, назначаемый при условном осуждении, исчисляется с момента провозглашения приговора, поскольку этим судебным решением на осужденного возлагается обязанность своим поведением доказать исправление, независимо от обжалования приговора суда в апелляционном или кассационном порядке. Оставление приговора без изменения означает подтверждение его законности с указанного в приговоре срока.

5. Перечень обязанностей, которые могут быть возложены на условно осужденного, не является исчерпывающим. Суд может возложить на него и другие обязанности, которые будут способствовать исправлению, в частности запрещение выезда или ограничение выезда в другую местность.

Определенные обязанности могут возлагаться на осужденного не только в совокупности, но и в отдельности, что зависит от особенностей его личности.

6. Согласно ч. 13 ст. 16 УИК РФ условно осужденные находятся под контролем уголовно-исполнительных инспекцией уголовно-исполнительной системы. В контроле за условно осужденными несовершеннолетними оказывают помощь инспекции по делам несовершеннолетних органов внутренних дел. В отношении условно осужденных военнослужащих контроль осуществляет командование воинских частей и учреждений.

Статья 74. Отмена условного осуждения или продление испытательного срока

Комментарий к статье 74

1. Основанием отмены условного осуждения до истечения испытательного срока осужденного является доказательство его исправления. По смыслу ч. 1 ст. 9 УИК РФ под исправлением осужденного следует понимать привитие ему навыков уважительного отношения к человеку, обществу, труду, нормам, правилам и традициям человеческого общежития и правопослушного поведения.

2. Положения ч. 1 ст. 74 УК РФ и ч. 1 ст. 399 УПК РФ, предусматривающих рассмотрение судом вопросов отмены условного осуждения и снятия судимости только по представлению уголовно-исполнительной инспекции или командования воинской части или учреждений, не препятствуют самому условно осужденному обратиться непосредственно в суд с подобным ходатайством. Согласно правовой позиции Конституционного Суда РФ, изложенной в Постановлении от 26 ноября 2002 г. N 16-П, поступление такого ходатайства предполагает обязанность суда рассмотреть ходатайство условно осужденного по существу, независимо от

наличия представления органа, осуществляющего контроль за поведением условно осужденного, по данному вопросу (Определение Конституционного Суда РФ от 4 ноября 2004 г. N 342-О).

3. В ч. 2 комментируемой статьи устанавливаются два основания продления испытательного срока: уклонение от возложенных на условно осужденного обязанностей и нарушение общественного порядка, за которое из него было наложено административное взыскание. По перечисленным основаниям суд может продлить испытательный срок, но не более чем на год. Причем такое решение суда возможно и при установлении максимального испытательного срока. Так, Пленум Верховного Суда РФ в Постановлении "О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания" разъяснил, что если условно осужденный, которому в силу ч. 3 ст. 73 УК РФ установлен максимальный испытательный срок, уклонился от исполнения возложенных обязанностей или нарушил общественный порядок, за что на него было наложено административное взыскание, суд, продлевая ему испытательный срок в соответствии с ч. 2 ст. 74 УК РФ, с учетом его поведения и других данных, характеризующих его личность, может выйти за пределы максимального срока, но не более чем на один год.

4. В соответствии со ст. 74 УК РФ суд вправе по представлению органа, осуществляющего контроль за поведением условно осужденного, принять решение об отмене условного осуждения и исполнении наказания, назначенного приговором суда, в случае систематического или злостного неисполнения таким лицом в течение испытательного срока возложенных на него обязанностей. При этом под систематичностью следует понимать совершение запрещенных или невыполнение предписанных условно осужденному действий более двух раз в течение года либо продолжительное (более 30 дней) неисполнение обязанностей, возложенных на него судом, а под злостностью - неисполнение этих обязанностей после сделанного контролирующим органом предупреждения в письменной форме о недопустимости повторного нарушения установленного порядка отбывания условного осуждения либо когда условно осужденный скрылся от контроля и его место нахождения не установлено в течение более 30 дней (ст. 190 УИК РФ).

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 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 возложенные обязанности, нарушал общественный порядок и т.п., суд может в силу ч. 4 ст. 74 УК РФ отменить условное осуждение с мотивировкой принятого решения и назначить наказание по совокупности приговоров. Если суд придет к выводу о необходимости сохранения условного осуждения, то в описательной части приговора должно содержаться указание на это, а в резолютивной части - что условное осуждение по первому приговору исполняется самостоятельно.

Совершение умышленного преступления средней тяжести, умышленного тяжкого или особо тяжкого преступления является безусловным основанием отмены условного осуждения, за исключением несовершеннолетних осужденных (см. комментарий к ст. 88).

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. Деятельное раскаяние - это новый институт в уголовном праве РФ.

2. В ч. 1 комментируемой статьи определены условия, при которых лицо может быть освобождено от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием.

Указанные условия применимы только к лицу, впервые совершившему преступление небольшой или средней тяжести.

Лицо не может быть освобождено от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием, если оно было ранее осуждено за какое-либо преступление, при этом не имеет значения, к какому виду и размеру наказания оно приговаривалось (штраф, исправительные работы, условное осуждение, лишение свободы). В то же время, если судимость за ранее совершенные преступления снята или погашена в установленном законом порядке, вопрос об освобождении от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием компетентными органами может быть рассмотрен.

3. Явка с повинной должна быть добровольной, что означает осознанное активное действие лица, совершившего преступление, связанное с обращением в органы милиции, прокуратуру или в суд с заявлением о содеянном им. Кроме того, явка с повинной будет таковой, когда органам следствия ничего не известно о самом лице, совершившем преступление.

Способствование раскрытию преступления означает, например, указание в явке с повинной лиц, принимавших вместе с виновным участие в совершении преступления, места нахождения орудий и оружия преступления, похищенного имущества, трупа и другие действия, имеющие значение для полного, объективного и оперативного раскрытия преступления.

Возмещение причиненного ущерба и заглаживание вреда может состояться как в форме выплаты оговоренной денежной суммы, так и в устранении вреда в натуральной форме (передача потерпевшему равноценного нового имущества вместо поврежденного или уничтоженного, исправление поврежденного имущества, одежды, транспортных средств и т.д.). Возможно заглаживание и морального вреда, принесение публичного извинения оскорбленному, опровержение данных, послуживших основанием к клевете, и т.д.

4. Условия, перечисленные в ч. 1 комментируемой статьи, дают право к освобождению от уголовной ответственности, но не являются обязанностью органов дознания, расследования, прокуратуры и суда.

5. Лицо, совершившее тяжкие и особо тяжкие преступления, освобождается от уголовной ответственности по обстоятельствам, перечисленным в ч. 1 комментируемой статьи, только в случаях, специально предусмотренных примечаниями к соответствующим статьям Особенной части УК РФ (похищение человека - ст. 126; коммерческий подкуп - ст. 204; терроризм - ст. 205; захват заложника - ст. 206; организация незаконного вооруженного формирования или участие в нем - ст. 208 и т.д.).

Статья 76. Освобождение от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим

Комментарий к статье 76

1. Освобождение от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим предусмотрено УК РФ по всем преступлениям, относящимся к категории небольшой или средней тяжести.

2. Процедура примирения по делам частного обвинения (ст. ст. 115, 116, ч. ч. 1 и 2 ст. 129, ст. 130 УК РФ) остается прежней, однако правила комментируемой статьи могут распространяться и на указанные составы преступлений, если на этом будет настаивать потерпевший.

3. Преступление небольшой или средней тяжести должно быть совершено впервые, а само примирение сочетаться с заглаживанием виновным причиненного потерпевшему вреда. Возмещение или устранение вреда должно быть адекватным причиненному вреду. Потерпевший может требовать как возмещения материального, так и компенсации морального вреда. Если потерпевший не будет удовлетворен возмещением вреда, виновный не может быть освобожден от уголовной ответственности в связи с примирением, поскольку подобное примирение не может быть признано таковым в силу отсутствия выполнения всех условий, изложенных в комментируемой статье.

Если потерпевший выдвинул требования о возмещении морального или материального вреда, во много раз превышающие причиненный вред, и настаивает на его выполнении, дело должно быть рассмотрено в судебном заседании при тщательном исследовании всех доводов как потерпевшего, так и подсудимого. Если стороны в судебном заседании согласятся с объемом возмещенного ущерба и примирятся между собой, суд (судья) может вынести определение (постановление) об освобождении виновного от уголовной ответственности и прекращении производства по делу в связи с примирением.

4. Освобождение от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим является правом компетентных органов, а не обязанностью.

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. Истечение срока давности привлечения к уголовной ответственности - не реабилитирующее обстоятельство, однако государство считает возможным освободить лицо от уголовной ответственности, если истекли сроки, указанные в комментируемой статье.

2. Сроки давности зависят от категории преступлений, а не от состава и срока наказания.

Минимальный срок, определяющий давность привлечения к уголовной ответственности, - два года, которые должны пройти после совершения преступления небольшой тяжести. Это означает, что, если даже за совершение преступления небольшой тяжести не предусмотрено лишение свободы (например, ст. ст. 115, 116 УК РФ), освобождение от уголовной ответственности все равно может иметь место только по истечении двух лет после совершения указанных преступлений.

Далее предусмотрены сроки истечения давности: шесть, десять, пятнадцать лет соответственно для преступлений средней тяжести, тяжких и особо тяжких преступлений.

3. Исчисление срока давности не следует путать с исчислением назначенного срока наказания.

Как известно, срок наказания в виде лишения свободы исчисляется с момента задержания лица или момента заключения его под стражу. С учетом астрономического исчисления, например, назначенный срок наказания в два года лишения свободы, начавшийся 5 декабря 2003 г., должен закончиться 4 декабря 2006 г.

Исчисление же срока давности привлечения к уголовной ответственности начинает течь после совершения преступления. Поскольку течение суток начинается с 0 часов, то и течение срока давности должно начинаться с 0 часов следующих за днем совершения преступления суток.

Например, преступление небольшой тяжести было совершено 13 декабря 2002 г. в 19 часов. Исчислять срок давности с 0 часов 13 декабря 2002 г. было бы неправильно, так как в это время преступление не было еще совершено. Следовательно, срок давности должен начать исчисляться с 0 часов 14 декабря 2002 г. и закончиться в 24 часа 13 декабря 2004 г.

4. УК РСФСР предусматривал прерывание течения давности при совершении нового преступления и предлагал начинать исчислять давность с момента совершения нового преступления.

УК РФ предлагает в случае совершения лицом нового преступления сроки давности исчислять по каждому преступлению самостоятельно.

Однако течение срока давности приостанавливается, если лицо, совершившее преступление, уклоняется от следствия или суда (совершило побег, скрывается, нарушило подписку о невыезде и т.д.).

5. Течение срока давности возобновляется с момента задержания лица или явки его с повинной. При этом следует подчеркнуть, что течение срока давности возобновляется, а не начинается вновь. Время, в течение которого лицо уклонялось от следствия и суда, не должно засчитываться в подобных случаях в срок течения давности.

Глава 12. ОСВОБОЖДЕНИЕ ОТ НАКАЗАНИЯ

Статья 79. Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания

Комментарий к статье 79

1. Условно-досрочное освобождение от наказания в настоящее время может быть применено только в отношении лиц, осужденных к двум видам наказания - лишению свободы и содержанию в дисциплинарной воинской части. К другим видам наказания применение условно-досрочного освобождения законом не предусматривается.

Например, назначенное лицу наказание в виде исправительных работ должно быть отбыто в том размере, который определен приговором суда. Вместе с тем ст. 44 УИК РФ предусмотрено право уголовно-исполнительной инспекции или администрации организации, в которой работает осужденный, обратиться в суд с ходатайством о снижении размера удержаний из заработной платы в случае ухудшения его материального положения. Положительное решение судом может быть принято с учетом проверки всех доходов осужденного.

2. Следует отметить, что новая редакция комментируемой статьи указывает на обязательное рассмотрение вопроса об условно-досрочном освобождении, и условно-досрочное освобождение должно состояться, если судом будет установлено, что для своего исправления осужденный не нуждается в полном отбывании назначенного судом наказания. Для этого суду следует установить факты примерного поведения осужденного и его отношение к труду, данные, характеризующие личность осужденного, его стремление возместить материальный ущерб, его отношение к содеянному и т.д.

3. С ходатайством об условно-досрочном освобождении в суд может обратиться осужденный, его адвокат или законный представитель. Такое ходатайство подается через администрацию учреждения, которая в течение десяти дней обязана направить его в суд с необходимыми материалами. Порядок обращения с такими ходатайствами определен ст. 175 УИК РФ.

4. Если осужденному наряду с основным назначалось дополнительное наказание, то при его условно-досрочном освобождении судом может быть принято решение о полном или частичном освобождении от отбывания и дополнительного наказания. При этом не имеет значения, начато или нет отбывание дополнительного наказания.

Если дополнительное наказание исполнено (взыскан штраф, лицо лишено специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград), вопрос об освобождении от дополнительного наказания решаться не должен.

В то же время при частичном исполнении дополнительного наказания (взыскана часть штрафа) суд вправе решить вопрос о частичном или полном освобождении от отбывания оставшейся части дополнительного наказания.

5. Для решения вопроса о применении условно-досрочного освобождения законом предусмотрены конкретные сроки отбытого наказания, которые зависят от категории совершенных осужденным преступлений (ч. 3 комментируемой статьи). Кроме того, указано определенное условие условно-досрочного освобождения для лиц, ранее освобождавшихся условно-досрочно и возвращенных в места лишения свободы по обстоятельствам, изложенным в ч. 7 комментируемой статьи.

Судам следует иметь в виду, что для применения условно-досрочного освобождения от наказания установлены определенные сроки. Условно-досрочное освобождение может быть применено только после фактического отбытия осужденным не менее одной трети срока наказания, назначенного за преступление небольшой или средней тяжести; не менее половины - за тяжкое преступление; не менее двух третей - за особо тяжкие преступления.

6. Если виновный осужден по совокупности преступлений, входящих в различные категории, то вопрос об условно-досрочном освобождении может быть поставлен по отбытии необходимого для этого срока за более тяжкое преступление.

Например, лицо осуждено по совокупности преступлений небольшой тяжести и тяжкого преступления. Вопрос об условно-досрочном освобождении может быть поставлен лишь после фактического отбытия не менее двух третей назначенного наказания по совокупности преступлений или совокупности приговоров.

7. Для лиц, осужденных к лишению свободы, установлено еще одно дополнительное условие - до решения вопроса об условно-досрочном освобождении фактически отбытый срок лишения свободы не может быть менее шести месяцев. Это ограничение связано с тем, что за более короткий срок трудно изучить личность осужденного и сделать объективный вывод о необходимости представления его к условно-досрочному освобождению.

8. УК РФ не содержит запрещений для применения условно-досрочного освобождения к любой категории осужденных, будь то лицо, впервые осужденное либо неоднократно судимое.

Фактически отбытый срок, дающий возможность условно-досрочного освобождения, следует исчислять исходя из категории преступлений, как это предусмотрено ч. 3 комментируемой статьи, однако, если преступление совершено до 1 января 1997 г., суд должен исходить из того фактически отбытого наказания, которое улучшает положение осужденного (ч. 1 ст. 10 УК РФ).

9. Условно-досрочное освобождение может быть применено и к лицу, отбывающему пожизненное лишение свободы. Для этого необходимо отбытие не менее 25 лет лишения свободы и мотивированное решение суда о том, что данное лицо не нуждается в дальнейшем отбывании этого наказания. Особенностью представления осужденных, отбывающих пожизненное лишение свободы, к условно-досрочному освобождению является то, что освобождение от дальнейшего отбывания этого наказания применяется лишь при отсутствии у осужденного злостных нарушений установленного порядка отбывания наказания в течение предшествующих трех лет.

При условно-досрочном освобождении при назначении пожизненного лишения свободы суд не устанавливает срок, на который лицо освобождается условно-досрочно, и не может возлагать на него обязанности, предусмотренные ч. 5 ст. 73 УК, поскольку закон указывает, что условно-досрочное освобождение лица, приговоренного к пожизненному лишению свободы, может иметь место только в том случае, когда судом будет признано, что оно не нуждается в дальнейшем отбывании пожизненного лишения свободы (ч. 5 комментируемой статьи).

Если суд откажет в условно-досрочном освобождении, повторное представление может иметь место по истечении трех лет после принятия судом решения об отказе (ч. 10 ст. 175 УИК РФ).

10. При совершении нового преступления лицом, которое было приговорено к пожизненному лишению свободы и условно-досрочно освобождено, по совокупности преступлений ему должно быть вновь назначено пожизненное лишение свободы.

Если лицо в период отбывания пожизненного лишения свободы совершит новое тяжкое или особо тяжкое преступление, оно условно-досрочному освобождению не подлежит (ч. 5 комментируемой статьи).

11. Применяя условно-досрочное освобождение, суд может возложить на освобождаемое лицо обязанности, предусмотренные ч. 5 ст. 73 УК РФ. Выполнение этих обязанностей, при условии их возложения, - неотъемлемая часть условно-досрочного освобождения.

Возложение обязанностей на осужденного при условно-досрочном освобождении - право, а не обязанность суда. Следует иметь в виду, что суд может назначить как одну из перечисленных обязанностей, так и несколько из них, а также и весь комплекс обязанностей, перечисленных в ч. 5 ст. 73 УК РФ. Решение суда в данном случае будет зависеть от того, какое лицо освобождается условно-досрочно (впервые или неоднократно судимое) и после совершения какой категории преступлений (небольшой тяжести, средней тяжести, тяжкое, особо тяжкое).

12. В части 7 комментируемой статьи содержатся условия, при которых условно-досрочное освобождение может быть отменено. К ним относятся не только злостное (т.е. неоднократное) уклонение от выполнения возложенных обязанностей, но и совершение условно освобожденным нарушения общественного порядка, за которое на него было наложено административное взыскание. В данном случае суд по представлению специализированного органа, призванного осуществлять контроль за условно освобожденными, может принять решение об отмене условного освобождения и направлении осужденного в места лишения свободы для реального исполнения оставшейся неотбытой части наказания.

13. Необходимо отметить, что реально исполняется тот срок или часть срока неотбытого наказания, на который лицо условно-досрочно освобождалось, независимо от того, когда принимается решение об отмене условно-досрочного освобождения. Важно, чтобы совершенные им нарушения имели место в период срока условно-досрочного освобождения. Вместе с тем следует помнить, что если условно-досрочно освобожденный нарушил условия, указанные в подп. "а" ч. 7 комментируемой статьи, то суд при отмене условно-досрочного освобождения постановляет исполнить оставшуюся неотбытой часть наказания, а если осужденный вновь совершит преступление, к наказанию, назначенному по первому приговору, может быть полностью или частично присоединена неотбытая часть наказания.

Например, лицо условно-досрочно было освобождено в январе 2003 г. на семь месяцев. За злостное уклонение от исполнения возложенных на него обязанностей в июне 2003 г. суд, принимая решение об отмене условно-досрочного освобождения, должен направить осужденного в места лишения свободы для реального отбывания наказания на срок семь месяцев, т.е. на срок оставшейся неотбытой части наказания. Если осужденный совершил новое преступление, суд может присоединить к вновь назначенному наказанию как все семь месяцев, так и часть от них (один, два, три месяца).

14. Вопрос об отмене условно-досрочного освобождения решается судьей по месту жительства осужденного по представлению специализированного органа, осуществляющего контроль за условно осужденными. При совершении нового преступления вопрос о сохранении или отмене условно-досрочного освобождения решается судом, рассматривающим новое дело, при постановлении приговора.

Статья 80. Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания

Комментарий к статье 80

1. Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания предусмотрена для лиц, осужденных к ограничению свободы, содержанию в дисциплинарной воинской части и лишению свободы. Категория преступлений не имеет значения.

Решение о замене наказания более мягким видом наказания принимается с учетом поведения осужденного в период отбывания наказания. Под общим понятием поведения следует понимать обстоятельства, которые свидетельствуют не только о положительной характеристике личности, но и об отношении осужденного к труду и к содеянному им.

Ошибочным будет решение, при котором реальное лишение свободы будет заменяться на условное осуждение (ст. 73 УК РФ) в порядке комментируемой статьи, поскольку в данном случае будет только изменен порядок отбывания наказания в виде лишения свободы, а не произведена замена вида наказания на более мягкий.

Более мягким наказанием может быть признан любой вид наказания, предусмотренный ст. 44 УК РФ, расположенный выше п. "л" (лишение свободы на определенный срок).

Так же как и при условно-досрочном освобождении, при замене неотбытого наказания более мягким видом наказания суд может принять решение о полном или частичном освобождении осужденного от отбывания дополнительного наказания (см. комментарий к ст. 79).

2. Поскольку замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания охватывает все категории преступлений, ч. 2 комментируемой статьи предусмотрен фактический срок отбытия наказания, после которого такая замена может состояться. Для преступлений небольшой и средней тяжести он составляет не менее одной трети, для тяжких преступлений - половины, для

особо тяжких - двух третей, при этом не устанавливается обязательный ограничительный срок нахождения в местах лишения свободы, как это указано при условно-досрочном освобождении (ч. 4 ст. 79 УК РФ).

3. Судам следует иметь в виду, что другие виды наказания при замене ими неотбытой части лишения свободы не должны превышать пределов, предусмотренных для них УК РФ.

Например, лицу было назначено наказание в виде четырех лет лишения свободы за преступление средней тяжести. После отбытия одной трети назначенного наказания судом принимается решение о замене лишения свободы исправительными работами. Неотбытый срок лишения свободы составил два года и восемь месяцев. Определяя более мягкий вид наказания в виде исправительных работ, суд не может назначить более двух лет исправительных работ, поскольку это высший предел для указанного вида наказания (ч. 2 ст. 50 УК РФ).

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 возможно при наличии четырех оснований. Во-первых, оно распространяется на преступления небольшой и средней тяжести; во-вторых, эти преступления должны быть совершены впервые; в-третьих, лицо перестает быть общественно опасным; в-четвертых, совершенное деяние утрачивает общественную опасность.

2. Если лицо одновременно совершает преступления небольшой или средней тяжести или несколько преступлений средней тяжести, ни за одно из которых оно не было осуждено, следует признавать, что оно впервые осуждено, и, если это лицо своим поведением и отношением к труду в период отбывания наказания докажет, что для общества оно не представляет опасности, такое лицо должно быть освобождено от наказания в связи с изменением обстановки.

3. Деяние признается утратившим общественную опасность тогда, когда в обществе отпадают условия, определяющие опасность этого деяния, например, лицо, занимающееся частной медицинской практикой, в период оформления лицензии на избранный вид деятельности по неосторожности причинило вред здоровью пациента и было привлечено к уголовной ответственности по ч. 1 ст. 235 УК РФ. На момент рассмотрения дела в суде лицензия была получена, и лицо, привлеченное к уголовной ответственности, стало обладать законным правом на занятие частной медицинской практикой. В данном случае указанное выше деяние перестало быть общественно опасным, а вред, причиненный им по неосторожности, может быть возмещен в порядке гражданского судопроизводства (либо добровольно). На момент причинения вреда деяние являлось уголовно наказуемым. Однако в этом случае суд может принять решение об освобождении лица от наказания в силу того, что изменилась обстановка и само деяние и лицо, его совершившее, перестали быть общественно опасными.

Статья 81. Освобождение от наказания в связи с болезнью

Комментарий к статье 81

1. В УК РСФСР вопрос об освобождении от наказания в связи с болезнью не регулировался. Эта норма содержится в ст. 397 УПК РФ.

Комментируемая статья более подробно и детально регулирует этот вопрос. В уголовном законе содержатся следующие основания освобождения от наказания в связи с болезнью:

- психическое расстройство;
- иная тяжелая болезнь;
- заболевание, делающее военнослужащего негодным к военной службе.

2. По смыслу комментируемой статьи речь идет о лицах, которым по приговору суда назначено наказание, однако в силу изложенных в статье обстоятельств оно не может быть исполнено.

При установлении психического расстройства, лишающего осужденного возможности осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими, суд освобождает его от наказания либо от дальнейшего отбывания наказания и на основании п. "б" ч. 1 ст. 97 УК РФ применяет принудительные меры медицинского характера, предусмотренные ст. 99 УК РФ.

Наступление психического расстройства у граждан всегда представляет определенную опасность для общества, в какой бы форме оно ни протекало. Поэтому судам в каждом отдельном случае следует решать вопрос о применении принудительных мер медицинского характера, освобождая виновного от наказания.

3. При обнаружении иной тяжелой болезни, препятствующей отбыванию наказания, следует руководствоваться Приказом Минздрава России и Минюста России от 9 августа 2001 г. N 242/311 "Об освобождении от отбытия наказания осужденных к лишению свободы в связи с тяжелой болезнью" (в ред. от 1 ноября 2002 г.). В приложении N 1 к данному Приказу приводится Перечень заболеваний, который может быть использован в качестве основания для представления к освобождению от отбывания осужденных к лишению свободы, а приложение N 2 определяет Порядок медицинского освидетельствования осужденных к лишению свободы и их представления к освобождению от отбывания наказания в связи с тяжелой болезнью.

Помимо указанных выше документов порядок освобождения от наказания по болезни регламентируется Постановлением Правительства РФ от 6 февраля 2004 г. N 54 "О медицинском освидетельствовании осужденных, представляемых к освобождению от отбывания наказания в связи с болезнью". К этому Постановлению также приложены Правила медицинского освидетельствования осужденных, представляемых к освобождению от отбывания наказания в связи с болезнью, и Перечень заболеваний, препятствующих отбыванию наказания.

Представление вносится в суд начальником учреждения или органа, исполняющего наказание. Одновременно с указанным представлением в суд направляется личное дело осужденного и заключение медицинской комиссии. В представлении должны содержаться данные, характеризующие поведение осужденного в период отбывания наказания.

В отношении осужденных, болезнь которых наступила в результате умышленного причинения себе повреждений во время отбывания наказания, администрацией учреждения проводится проверка, по результатам которой выносится постановление о представлении либо об отказе в представлении к освобождению от отбывания наказания, за исключением случаев, когда в момент причинения себе повреждений лицо находилось в состоянии острого психического расстройства, подтвержденного врачами-специалистами.

В отношении осужденных, которым судом отказано в освобождении от отбывания наказания, при ухудшении состояния их здоровья материалы повторно направляются в суд независимо от времени, прошедшего со дня вынесения судом определения об отказе.

В приложениях N 1 и 2 вышеназванных Приказа и Постановления Правительства РФ в качестве тяжелых болезней указаны различные формы прогрессирующего туберкулеза, злокачественные новообразования, болезни эндокринной системы, органов кровообращения, дыхания, пищеварения, анатомические дефекты (высокая ампутация конечностей) и прочие заболевания.

Суду необходимо установить характер болезни, ее процесс, насколько она опасна для окружающих, возможно ли ее лечение в условиях стационара в местах лишения свободы и т.д.

При обнаружении иной тяжелой болезни лицо может быть освобождено не только от наказания, связанного с лишением свободы, но и от других видов наказания, например от отбывания исправительных работ, ареста, ограничения свободы и т.д.

4. В случае излечения лиц, упомянутых в ч. ч. 1 и 2 комментируемой статьи, они подлежат уголовной ответственности и наказанию, если не истекли сроки давности привлечения их к уголовной ответственности или исполнения обвинительного приговора (ст. ст. 78 и 83 УК РФ).

5. Для военнослужащих, отбывающих арест или содержание в дисциплинарной воинской части, освобождение от наказания в связи с болезнью может иметь место лишь в том случае, если само заболевание свидетельствует о непригодности осужденного к военной службе. Такое заключение может дать специально созданная военная медицинская комиссия. В отношении военнослужащих судам предоставлена альтернатива в принятии решения, согласно которой они могут не освобождать военнослужащего от наказания, а заменить ему неотбытую часть наказания более мягким видом наказания, однако при этом следует иметь в виду, что такие виды наказаний, как обязательные работы (ч. 4 ст. 49 УК РФ), исправительные работы (ч. 5 ст. 50 УК РФ) и ограничение свободы (ч. 5 ст. 53 УК РФ), к военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, не применяются.

Статья 82. Отсрочка отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей

Комментарий к статье 82

1. По смыслу комментируемой статьи отсрочка отбывания реального наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей, может быть предоставлена как при постановлении приговора, так и во время отбывания наказания. При этом срок, отбытый в местах лишения свободы, не имеет значения, важно наступление самих условий, указанных в ч. 1 комментируемой статьи.

2. Сама отсрочка обусловлена несколькими положениями:

- во-первых, она применяется только в отношении беременных женщин и женщин, имеющих детей в возрасте до 14 лет;

- во-вторых, женщина не должна быть осуждена на срок свыше пяти лет за тяжкие и особо тяжкие преступления против личности;

- в-третьих, женщина обязана заниматься воспитанием ребенка.

Отсрочка может применяться, как правило, к женщинам, осужденным к лишению свободы на определенный срок. Однако не исключена возможность применения отсрочки исполнения приговора и к женщинам, осужденным к наказанию, не связанному с лишением свободы (например, штраф или исправительные работы), поскольку какого-либо запрещения этому комментируемая статья не содержит, а ст. 398 УПК РФ прямо указывает на такую возможность.

В то же время судам следует иметь в виду, что в отношении штрафа предусмотрен порядок отсрочки или рассрочки его исполнения (ст. 31 УИК РФ), а исправительные работы должны назначаться только лицу, являющемуся трудоспособным.

3. Вопрос об отсрочке разрешается судьей суда, постановившего приговор (ст. 396 УПК РФ), однако, если приговор приводится в исполнение вне района деятельности суда, постановившего приговор, этот вопрос разрешается судьей одноименного суда, а при отсутствии в районе исполнения приговора такового судьи - судьей вышестоящего суда (ч. 2 ст. 396 УПК РФ). Представление в суд направляется администрацией исправительного учреждения. К представлению прилагается характеристика осужденной, справка о согласии родственников принять ее и ребенка, предоставить им жилье и создать необходимые условия для проживания либо справка о наличии у женщины жилья и необходимых условий для проживания с ребенком, медицинское заключение о беременности, либо данные о наличии ребенка, каковыми являются справка жилищных органов или свидетельство о рождении ребенка (ч. 3 ст. 177 УИК РФ).

При решении вопроса об отсрочке при постановлении приговора суд должен обладать указанными документами и исследовать их в ходе судебного заседания.

4. Контроль за поведением осужденной, которой предоставлена отсрочка, осуществляется специализированным органом по месту ее жительства.

5. Законом предусмотрены два основания отмены отсрочки:

- отказ от ребенка;

- уклонение от его воспитания после предупреждения, объявленного органом, контролирующим поведение осужденной.

Отказ от ребенка должен быть официально оформлен в медицинском учреждении и скреплен подписью женщины, отказавшейся от него. Уклонение от воспитания может быть выражено в отказе от материального содержания ребенка, ухода за ним, оставлении его у родственников при наличии условий для воспитания и т.д. Представляется, что отсрочка также должна быть отменена, если отпали условия, при которых она была предоставлена (прерывание беременности, смерть ребенка и т.д.).

6. Суд, отменяя отсрочку отбывания наказания, направляет осужденную для отбывания назначенного наказания в места лишения свободы. Если имела место отсрочка исполнения наказания в виде штрафа или исправительных работ, эти виды наказания после отмены отсрочки должны быть исполнены реально.

7. Несколько иначе решается вопрос относительно отсрочки при достижении ребенком 14-летнего возраста. Здесь многое зависит от поведения осужденной, ее отношения к содеянному, выполнения воспитательных функций и других обстоятельств (ч. 5 ст. 178 УИК РФ). Контролирующий орган в любом случае должен обратиться в суд с представлением, а суд, в зависимости от установленных обстоятельств, должен принять решение об освобождении осужденной от отбывания наказания или оставшейся части наказания либо о замене оставшейся части наказания более мягким видом наказания. Часть 3 комментируемой статьи не предусматривает принятия решения при указанных в ней условиях о возвращении осужденной для отбывания наказания в места лишения свободы.

8. При совершении осужденной нового преступления в период отсрочки постановляется новый приговор, и окончательное наказание назначается по правилам, предусмотренным ст. 70 УК РФ.

Статья 83. Освобождение от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора суда

Комментарий к статье 83

1. Причины, по которым приговор не исполнялся, могут быть самыми различными (длительная болезнь, предоставленная отсрочка отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим детей в возрасте до 14 лет, стихийные бедствия и т.д.).

2. УК РФ предусматривает только одно основание к приостановлению сроков давности исполнения приговора: это уклонение от отбывания наказания (смена места жительства без уведомления органа, ведающего исполнением приговора, - при назначении наказания, не связанного с лишением свободы, укрывательство от ареста, совершение побега и т.д.). В этом случае течение срока давности возобновляется с момента задержания осужденного или его явки с повинной. То есть время, прошедшее с момента провозглашения приговора, и до того момента, как осужденный начал уклоняться от отбывания наказания, засчитывается в срок течения давности.

Например, лицо, совершившее преступление небольшой тяжести, было приговорено к лишению свободы, но под стражу до вступления приговора в законную силу взято не было. После рассмотрения дела в кассационной инстанции по халатности работников канцелярии суда, постановившего приговор, он не исполнялся в течение одного года. Когда же было принято решение об исполнении приговора, осужденный в силу наступления психического расстройства был помещен в психиатрическую больницу, где находился на излечении один год и два месяца. В общей сложности после постановления приговора прошло более двух лет. Следовательно, в силу п. "а" ч. 1 комментируемой статьи обвинительный приговор не может быть исполнен, и осужденный по постановлению судьи должен быть освобожден от отбывания наказания в связи с истечением срока давности исполнения обвинительного приговора.

3. Как и при решении вопроса об освобождении от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности привлечения к уголовной ответственности, вопрос о применении сроков давности к лицу, осужденному к смертной казни или пожизненному лишению свободы, решается только судом. Если суд не сочтет возможным применить к такому лицу сроки давности, смертная казнь или пожизненное лишение свободы не могут быть исполнены. Эти виды наказания заменяются лишением свободы на определенный срок в пределах, установленных за совершение преступлений, по которым были назначены смертная казнь или пожизненное лишение свободы (например, по ч. 2 ст. 105 УК РФ - от 8 до 20 лет; по ст. 317 УК РФ - от 12 до 20 лет и т.д.).

4. Для лиц, осужденных за преступления, предусмотренные ст. ст. 353, 356, 357, 358 УК РФ, законодатель не предусмотрел сроков давности исполнения обвинительного приговора. Срок уклонения их от отбывания наказания не имеет значения. Какое бы время ни прошло с момента постановления приговора - 20, 25, 30 лет, приговор в отношении указанных лиц может быть исполнен, в том числе исполнению подлежат и такие назначенные виды наказания, как смертная казнь и пожизненное лишение свободы, если к тому времени эти виды наказания будут существовать в качестве таковых в уголовном законе.

Глава 13. АМНИСТИЯ. ПОМИЛОВАНИЕ. СУДИМОСТЬ

Статья 84. Амнистия

Комментарий к статье 84

1. В соответствии с п. "е" ст. 103 Конституции РФ принятие акта об амнистии осуществляется Государственной Думой Федерального Собрания РФ. Амнистия объявляется в отношении индивидуально неопределенного круга лиц, совершивших преступления. Поэтому акт амнистии имеет нормативный характер, для его реализации необходимо принятие правоприменительных документов. На стадии исполнения наказания - это постановление органа, ведающего отбыванием наказания, санкционированное прокурором; на стадии предварительного расследования - постановление органа дознания, следователя или прокурора о прекращении уголовного дела в связи с изданием акта амнистии; на стадии судебного разбирательства - обвинительный приговор с освобождением осужденного от наказания и т.д.

2. Комментируемой статьей предусмотрено несколько видов смягчения участи лиц в результате издания акта амнистии. Лица, совершившие преступления, могут быть освобождены от уголовной ответственности, что отличает амнистию от такого вида освобождения от наказания, каким является помилование. Актом амнистии осужденные могут быть освобождены от наказания, в том числе от дополнительного вида наказания. Назначенное наказание может быть им сокращено или заменено более мягким видом наказания. С лиц, отбывших наказание, актом об амнистии может быть снята судимость.

3. Акт амнистии, как правило, распространяется на уголовно-наказуемые деяния, совершенные до его принятия. В исключительных случаях он может распространяться на деяния, совершенные в течение определенного времени после принятия акта амнистии, при условии выполнения амнистируемыми определенных действий. Примером является ряд постановлений Государственной Думы, объявивших амнистию лицам, участвующим в вооруженном конфликте на территории Чеченской Республики.

4. Обычно амнистия не распространяется на лиц, совершивших тяжкие и особо тяжкие преступления, осужденных при опасном и особо опасном рецидиве преступлений, лиц, злостно нарушающих режим во время отбывания наказания. Категории лиц, на которых распространяется амнистия, определяются в каждом акте амнистии, они зависят от многих факторов, в том числе от криминогенной обстановки в стране, значимости события, по поводу которого издается акт амнистии, количества осужденных, содержащихся в местах лишения свободы, и т.д.

5. Одновременно с актом амнистии Государственная Дума принимает постановление о порядке применения амнистии, в котором разъясняются основания применения амнистии, уточняется круг лиц, на которых она распространяется, и регулируются другие процедурные вопросы.

Статья 85. Помилование

Комментарий к статье 85

1. В соответствии с п. "в" ст. 89 Конституции РФ помилование осуществляет Президент РФ в отношении индивидуально-определенного круга лиц. Соответственно, помилование является правоприменительным актом разового действия.

2. Формы помилования определены в ч. 2 ст. 85 УК РФ. Они почти идентичны формам смягчения участи осужденных в результате принятия акта амнистии, за исключением того, что при помиловании лицо не может быть освобождено от уголовной ответственности. Таким образом, помилование возможно только в отношении осужденного к уголовному наказанию, приговор в отношении которого вступил в законную силу.

3. Помилование может быть применено к любому осужденному, в том числе к лицу, осужденному за тяжкое и особо тяжкое преступление. Смертная казнь в порядке помилования может быть заменена пожизненным лишением свободы или лишением свободы на срок 25 лет (ч. 3 ст. 59 УК РФ).

4. Процедура обращения осужденного с ходатайством о помиловании определена в Указе Президента РФ от 28 декабря 2001 г. N 1500, утвердившем Положение "О порядке рассмотрения ходатайств о помиловании в Российской Федерации". Согласно этому Положению на территориях всех субъектов РФ образованы комиссии, которые осуществляют предварительное рассмотрение ходатайств осужденных о помиловании. Свое заключение о целесообразности или нецелесообразности помилования комиссия представляет высшему должностному лицу субъекта РФ, который все материалы вместе со своим представлением по данному вопросу направляет Президенту РФ для принятия окончательного решения.

5. 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 помилования.

Статья 86. Судимость

Комментарий к статье 86

1. Судимость представляет собой правовое положение лица, вызванное фактом осуждения его к уголовному наказанию и выражающееся в совокупности общеправовых (гражданских, административных и иных) и уголовно-правовых последствий, выступающих в виде ограничений правового статуса граждан.

2. Уголовно-правовые последствия судимости выражаются в том, что судимость учитывается при рецидиве преступлений и назначении наказания. Рецидивом преступлений признается совершение умышленного преступления лицом, ранее имеющим судимость за совершенное умышленное преступление. Этот же признак - наличие судимости за ранее совершенные умышленные преступления - лежит в основе признания опасного и особо опасного преступления. Наличие у лица рецидива учитывается при освобождении его от уголовной ответственности и наказания, применении амнистии и помилования, оно влияет на определение вида исправительного учреждения при осуждении к наказанию в виде лишения свободы. Наличие непогашенной или неснятой судимости за совершение умышленного преступления является обстоятельством, отягчающим наказание (ст. 63 УК РФ).

3. Состояние судимости имеет определенные временные рамки. Они дифференцируются в зависимости от вида преступления и вида наказания, назначенного за совершение преступления. При этом законом предусмотрены два механизма освобождения лица от состояния судимости.

Первый - это погашение судимости, т.е. устранение уголовно-правовых и общеправовых последствий вследствие истечения определенного срока, указанного в ч. 3 ст. 86 УК РФ.

Второй - это снятие судимости судом по ходатайству осужденного. Такое снятие судимости может иметь место, если осужденный после отбытия наказания вел себя безупречно при условии, что не истекли сроки погашения судимости.

4. Состояние судимости распространяется как на период отбывания наказания, так и на установленный законом временной отрезок после отбывания наказания. Согласно ст. 179 УИК РФ лица, отбывшие наказание, несут обязанности и пользуются правами, которые установлены для граждан Российской Федерации, с ограничениями, предусмотренными федеральным законом для лиц, имеющих судимость.

Погашение или снятие судимости аннулирует все правовые последствия, связанные с судимостью.

Раздел V. УГОЛОВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

Глава 14. ОСОБЕННОСТИ УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ И НАКАЗАНИЯ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

Статья 87. Уголовная ответственность несовершеннолетних

Комментарий к статье 87

1. Согласно правилу 2.2 Пекинских правил несовершеннолетним является ребенок или молодой человек, который в рамках существующей правовой системы может быть привлечен за правонарушение к ответственности в той форме, которая отличается от формы ответственности, применимой к взрослому.

Устанавливая нижний предел возраста уголовной ответственности, законодатель, руководствуясь правилом 4.1 Пекинских правил, учитывал аспекты эмоциональной, духовной и интеллектуальной зрелости несовершеннолетних. На основе данных наук физиологии, общей и возрастной психологии и педагогики установлено, что лица, достигшие 14-летнего возраста, могут сознавать фактический характер и социально-правовую значимость (общественную опасность) своих действий (бездействия) и способны руководить ими, они достаточно хорошо осведомлены об уголовной ответственности за деяния, нарушающие не только уголовно-правовые, но и моральные запреты.

2. Включение в законодательство специальных правил уголовно-правового воздействия на несовершеннолетних основано на современных научных представлениях о психофизиологических особенностях несовершеннолетних. В соответствии с правилом 5.1 Пекинских правил система правосудия в отношении несовершеннолетних направлена в первую очередь на обеспечение благополучия несовершеннолетнего и обеспечение того, чтобы любые меры воздействия на несовершеннолетних правонарушителей были всегда соизмеримы как с особенностями личности правонарушителя, так и с обстоятельствами правонарушения.

Наказания лиц молодого возраста обязаны содержать в себе гораздо больший исправительный, воспитательный потенциал, заложенный в них объем принуждений и правоограничений должен быть минимальным. Более того, уголовные наказания должны быть не приоритетной формой реализации ответственности лиц, не достигших совершеннолетия, а только исключительной. Этот подход достаточно полно воплощен в действующем уголовном законодательстве России, предусматривающем несколько альтернативных форм реализации уголовной ответственности несовершеннолетних.

Статья 88. Виды наказаний, назначаемых несовершеннолетним

Комментарий к статье 88

1. При сопоставлении ст. ст. 44 и 88 УК РФ видно, что к несовершеннолетним не применяются такие виды наказаний, как: лишение права занимать определенные должности; лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград; ограничение по военной службе; ограничение свободы; содержание в дисциплинарной воинской части; пожизненное лишение свободы и смертная казнь. Это объясняется тем, что, во-первых, указанные лица не являются субъектами преступлений против военной службы (ст. ст. 331 - 352 УК РФ) <1>; во-вторых, у них, как правило, отсутствуют почетные звания, классные чины и государственные награды; в-третьих, пожизненное лишение свободы и смертная казнь являются чрезмерно строгими для несовершеннолетних, а также другими причинами.

<1> Исключение составляют курсанты военных учебных заведений, не достигшие совершеннолетия и имеющие статус военнослужащих, проходящих военную службу по призыву.

2. Штраф как денежное взыскание, налагаемое в пределах, предусмотренных УК РФ, назначается как при наличии у несовершеннолетнего осужденного самостоятельного заработка или имущества, на которое может быть обращено взыскание, так и при отсутствии таковых <1>. Часть 2 ст. 88 УК по сравнению со ст. 46 УК РФ предусматривает пониженные размеры штрафа для несовершеннолетних.

_____

<1> Согласно правилу 18.1 Пекинских правил финансовые наказания являются одной из эффективных альтернатив заключению в исправительные учреждения.

Штраф, назначенный несовершеннолетнему осужденному, по решению суда может взыскиваться (несмотря на принцип личной ответственности) с его родителей или иных законных представителей, но только при наличии их согласия.

3. Глава 14 УК РФ не содержит каких-либо особенностей при применении к несовершеннолетним наказания в виде лишения права заниматься определенной деятельностью, вследствие чего на них распространяются общие правила, предусмотренные ст. 47 УК РФ.

4. Обязательные работы в соответствии с ч. 3 ст. 88 УК РФ заключаются в выполнении бесплатных общественно полезных работ, посильных для несовершеннолетнего, и исполняются им в свободное от учебы или основной работы время <1>. Обязательные работы назначаются несовершеннолетним на срок от 40 до 160 часов. Ежедневная продолжительность исполнения обязательных работ (два, три или четыре часа) дифференцирована в зависимости от возраста осужденного.

_____

<1> Согласно правилу 18.1 Пекинских правил постановление о работе на благо общины является одной из важных мер воздействия, которая успешно применяется в различных правовых системах в целях обеспечения большей гибкости и во избежание по возможности заключения в исправительные учреждения.

Исполнение обязательных работ в отношении несовершеннолетних должно осуществляться с соблюдением требований ст. ст. 265, 268 ТК РФ, в соответствии с которыми запрещается применение труда лиц в возрасте до 18 лет на работах с вредными и (или) опасными условиями труда, на подземных работах и др.

5. Исправительные работы в отличие от взрослых назначаются несовершеннолетним осужденным на срок до одного года. Минимальный срок исправительных работ (два месяца), а также пределы удержаний из заработка осужденного в доход государства (от 5 до 20 процентов) одинаковы для всех возрастных категорий осужденных (ч. ч. 2, 3 ст. 50 УК РФ).

При исполнении данного вида уголовного наказания должны соблюдаться все нормы, регулирующие особенности труда несовершеннолетних, предусмотренные ст. 94 ("Продолжительность ежедневной работы (смены)") и главой 42 ("Особенности регулирования труда работников в возрасте до восемнадцати лет") ТК РФ.

6. Арест может быть назначен только несовершеннолетним осужденным, достигшим к моменту вынесения судом приговора 16-летнего возраста, на срок от одного до четырех месяцев.

7. Лишение свободы по-прежнему может назначаться несовершеннолетним осужденным, однако теперь максимальный срок данного вида наказания дифференцирован в зависимости от возраста, в котором было совершено преступление, и категории совершенного преступления.

В судебной практике возник вопрос о максимальном размере наказания, подлежащего назначению несовершеннолетнему за покушение на преступление - три четверти следует отсчитывать от максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК РФ за оконченное преступление (ч. 3 ст. 66 УК РФ) или от 10 лет лишения свободы. На наш взгляд, с учетом принципов справедливости и гуманности решение данного вопроса зависит от соотношения максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК РФ и максимальным сроком лишения свободы для несовершеннолетних. Если первый показатель превышает десять или соответственно шесть лет лишения свободы, то суд при назначении наказания за покушение на преступление не может выйти за пределы семи лет и шести месяцев лишения свободы (три четверти от десяти лет) или четырех лет и шести месяцев лишения свободы (три четверти от шести лет). В обратном случае базовой расчетной величиной должен служить максимальный срок или размер наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК РФ.

Представляется, что аналогично должен решаться вопрос о максимальном размере наказания в виде лишения свободы, подлежащего назначению несовершеннолетнему за приготовление к преступлению, - суд не вправе выйти за пределы пяти лет (одна вторая от десяти лет) или соответственно трех лет (одна вторая от шести лет).

В соответствии с ч. 3 ст. 58 УК РФ лицам, осужденным к лишению свободы, не достигшим к моменту вынесения судом приговора 18-летнего возраста, отбывание наказания назначается в воспитательных колониях. В воспитательных колониях также отбывают наказание осужденные, оставленные в воспитательных колониях до достижения ими возраста 21 года (ст. 139 УИК РФ).

Отрицательно характеризующиеся осужденные к лишению свободы, достигшие возраста 18 лет, переводятся для дальнейшего отбывания наказания из воспитательной колонии в изолированный участок воспитательной колонии, функционирующий как исправительная колония общего режима, при его наличии (ч. 9 ст. 74 УИК РФ) или в исправительную колонию общего режима.

8. Как исключение из правила, закрепленного в ч. 5 ст. 74 УК РФ, ч. 6.2 ст. 88 УК РФ предоставляет суду право повторно принять решение об условном осуждении в случае, если несовершеннолетний осужденный, которому назначено условное наказание, совершил в течение испытательного срока новое преступление, не являющееся особо тяжким. Указанное решение суд принимает с учетом обстоятельств дела и личности виновного. При этом суд устанавливает новый испытательный срок и возлагает на осужденного исполнение определенных обязанностей, предусмотренных ч. 5 ст. 73 УК РФ.

Статья 89. Назначение наказания несовершеннолетнему

Комментарий к статье 89

1. Назначение уголовного наказания несовершеннолетним должно основываться на следующих руководящих принципах, выработанных международным сообществом:

- меры воздействия всегда должны быть соизмеримы не только с обстоятельствами и тяжестью правонарушения, но и с положением и потребностями несовершеннолетнего, а также с потребностями общества;

- решения об ограничении личной свободы несовершеннолетнего должны приниматься только после тщательного рассмотрения вопроса, и ограничение должно быть по возможности сведено до минимума;

- несовершеннолетнего правонарушителя не следует лишать личной свободы, если только он не признан виновным в совершении серьезного деяния с применением насилия против другого лица или в неоднократном совершении других серьезных правонарушений, а также в отсутствие другой соответствующей меры воздействия;

- при рассмотрении дела несовершеннолетнего вопрос о его или ее благополучии должен служить определяющим фактором <1>;

<1> См.: правило 17.1 Пекинских правил.

- помещение несовершеннолетнего в исправительное учреждение всегда должно быть крайней мерой, применяемой в течение минимального необходимого срока <1>.

<1> См.: правило 19.1 Пекинских правил, ст. 37 Конвенции о правах ребенка, п. 1 Резолюции Генеральной Ассамблеи ООН 45/113 от 14 декабря 1990 г. "Правила Организации Объединенных Наций, касающиеся защиты несовершеннолетних, лишенных свободы" // Издание Организации Объединенных Наций (Нью-Йорк, 1992).

2. Пленум Верховного Суда РФ, руководствуясь общими началами назначения наказания, ориентирует суды при решении вопроса о назначении наказания несовершеннолетним на обсуждение, прежде всего, возможности применения наказания, не связанного с лишением свободы <1>. Исходя из этого суд вправе принять решение о назначении несовершеннолетнему наказания в виде лишения свободы лишь тогда, когда исправление его невозможно без изоляции от общества, обязательно мотивировав в приговоре принятое решение.

<1> См.: п. 12 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 14 февраля 2000 г. N 7.

Статья 89 УК РФ применительно к несовершеннолетним расширяет предусмотренный ст. 60 УК РФ перечень обстоятельств, подлежащих учету при назначении наказания. Указанные обстоятельства должны помочь суду максимально индивидуализировать наказание в интересах обеспечения благополучия и будущего молодого человека.

3. При назначении наказания несовершеннолетнему следует иметь в виду, что в соответствии с п. "б" ч. 4 ст. 18 УК РФ судимости за преступления, совершенные лицом в возрасте до 18 лет, не учитываются при признании рецидива преступлений, в том числе в случаях, когда судимость не снята или не погашена.

Статья 90. Применение принудительных мер воспитательного воздействия

Комментарий к статье 90

1. УК РФ в ст. 90 предусматривает для несовершеннолетних особый вид освобождения от уголовной ответственности - с применением принудительных мер воспитательного воздействия (ПМВВ). Применение данного вида освобождения от уголовной ответственности осуществляется только при наличии совокупности следующих оснований:

- недостижение лицом 18 лет (на момент назначения ПМВВ);
- принадлежность совершенного преступления к категории небольшой или средней тяжести (ч. ч. 2 и 3 ст. 15 УК РФ);
- возможность достижения исправления лица без применения наказания путем применения ПМВВ <1>.

_____

<1> См.: п. 13 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 14 февраля 2000 г. N 7.

УК РФ не называет органы, которые вправе принимать решение о применении ПМВВ, а также не содержит порядка принятия этого решения. Данные вопросы регламентированы УПК РФ. Согласно п. 3 ч. 1 ст. 29 УПК РФ применить к лицу ПМВВ правомочен только суд. Статья 427 УПК РФ предусматривает возможность освобождения несовершеннолетнего от уголовной ответственности с применением ПМВВ как в ходе предварительного расследования уголовного дела, так и на стадии судебного производства.

2. Особенностью рассматриваемых мер является их воспитательное содержание - акцент сделан на применение педагогических приемов, методов, позволяющих сформировать у несовершеннолетнего правонарушителя уважительное отношение к человеку, обществу, труду, нормам, правилам и традициям человеческого общежития и стимулировать его правопослушное поведение.

Вместе с тем указанные меры носят принудительный характер, так как их исполнение обязательно для лица, совершившего преступление, и для иных лиц (например, родителей или лиц, их заменяющих); их реализация обеспечивается силой государственной власти.

Перечень видов принудительных мер является исчерпывающим, т.е. суд не вправе назначить несовершеннолетнему принудительные меры, не указанные в ч. 2 ст. 90 УК РФ.

3. Комментируемая статья позволяет суду назначать одновременно несколько принудительных мер. При выборе одной или нескольких принудительных мер необходимо использовать индивидуальный подход к исправлению несовершеннолетнего: учитывать, в частности, возраст несовершеннолетнего, его отношение к учебе или работе, наличие родителей или лиц, их заменяющих, обстоятельства совершения преступления, постпреступное поведение подростка.

4. Систематическое (не менее трех раз) неисполнение несовершеннолетним назначенной ему принудительной меры влечет отмену данной меры с последующим привлечением его к уголовной ответственности.

Статья 91. Содержание принудительных мер воспитательного воздействия

Комментарий к статье 91

1. Предупреждение является наиболее мягкой мерой воспитательного воздействия, которая стимулирует последующее сознательное соблюдение правовых норм. Подросток должен осознать, что конфликт с законом влечет для нарушителя негативные последствия и что единственным способом избежать данных последствий является правопослушное поведение.

2. Передача под надзор тесно связана с конституционной обязанностью родителей проявлять заботу о своих детях и воспитывать их (ст. 38 Конституции РФ). Обязанность родителей заботиться о здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии своих детей закреплена также в ст. 63 СК РФ.

При передаче несовершеннолетнего под надзор родителей или лиц, их заменяющих, суд должен убедиться в том, что указанные лица имеют положительное влияние на подростка, правильно оценивают содеянное им, могут обеспечить надлежащее поведение и повседневный контроль за несовершеннолетним. Для этого необходимо истребовать характеризующий материал, проверить условия жизни родителей или лиц, их заменяющих, возможность материального обеспечения подростка и т.д. Несмотря на то что закон не требует согласия родителей или лиц, их заменяющих, на передачу им несовершеннолетнего под надзор, такое

согласие судом должно быть получено (п. 16 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 14 февраля 2000 г. N 7).

3. Обязанность загладить причиненный вред возлагается с учетом имущественного положения несовершеннолетнего и наличия у него соответствующих трудовых навыков. Следовательно, данная мера может быть применена лишь к несовершеннолетним, имеющим собственный доход в виде стипендии, заработка либо иное имущество, достаточное для возмещения вреда, а также трудовые навыки, позволяющие загладить (уменьшить или вовсе устранить) причиненный вред (например, отремонтировать поврежденную вещь).

Указанная уголовно-правовая мера имеет общие признаки с гражданской ответственностью вследствие причинения вреда. В соответствии со ст. 1074 ГК РФ несовершеннолетние от 14 до 18 лет самостоятельно несут ответственность за причиненный вред на общих основаниях при наличии у них доходов или иного имущества, достаточных для возмещения вреда. Ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего раскрывается в комментируемой статье путем перечисления конкретных ограничений и особых требований, перечень которых не является исчерпывающим.

Статья 92. Освобождение от наказания несовершеннолетних

Комментарий к статье 92

1. Помимо освобождения несовершеннолетних от уголовной ответственности УК РФ предусматривает возможность освобождения несовершеннолетних от наказания. Существующая система освобождения от наказания несовершеннолетних, на наш взгляд, позволяет эффективно применять данный институт. В зависимости от конкретных обстоятельств дела несовершеннолетний может быть освобожден от отбывания всего наказания (ч. ч. 1 и 2 ст. 92 УК РФ) или от отбывания части наказания (ст. 93 УК РФ).

Согласно ч. 1 ст. 92 УК РФ несовершеннолетний, осужденный за совершение преступления небольшой или средней тяжести, может быть освобожден судом от наказания с применением ПМВВ, предусмотренных ч. 2 ст. 90 УК РФ. Вопрос о возможности освобождения несовершеннолетнего подсудимого от наказания с применением ПМВВ решается судом при постановлении приговора наряду с другими вопросами, указанными в ст. 299 УПК РФ. При этом суд обязан привести аргументы в пользу такого решения (положительные характеристики, первое привлечение к уголовной ответственности, позитивное влияние на подростка со стороны семьи, критическое отношение к содеянному и т.д.). Суд также обязан указать, на какое специализированное учреждение для несовершеннолетних возлагается осуществление контроля за поведением осужденного (ст. 430 УПК РФ).

Правовые последствия применения ч. 1 ст. 92 и ст. 90 УК РФ различаются. Несмотря на то что в обоих случаях применяются ПМВВ, несовершеннолетний, освобожденный от наказания в соответствии с ч. 1 ст. 92 УК РФ, считается судимым, а лицо, освобожденное от уголовной ответственности в соответствии со ст. 90 УК РФ, таковым не считается.

Кроме того, если освобождение от уголовной ответственности (ст. 90 УК РФ) ставится в зависимость от последующего поведения осужденного, т.е. носит условный характер, то при освобождении от уголовного наказания с применением тех же ПМВВ закон не предусматривает возможности их отмены с последующим отбыванием наказания. Представляется, что безусловный характер освобождения несовершеннолетних от уголовного наказания снижает эффективность применения данного института, поскольку освобождение несовершеннолетнего от наказания должно осуществляться таким образом, чтобы у него не возникло чувство безнаказанности за совершенное преступление.

2. Помещение несовершеннолетнего в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа органа управления образованием применяется как ПМВВ в целях исправления несовершеннолетнего, нуждающегося в особых условиях воспитания, обучения и требующего специального педагогического подхода. Эта мера применяется в порядке замены наказания, поскольку в отношении несовершеннолетнего выносится обвинительный приговор.

В соответствии со ст. 15 Федерального закона от 24 июня 1999 г. N 120-ФЗ "Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних" к специальным учебно-воспитательным учреждениям закрытого типа органов управления образованием относятся: а) специальные общеобразовательные школы закрытого типа; б) специальные профессиональные училища закрытого типа; в) специальные (коррекционные) образовательные учреждения закрытого типа <1>.

_____

<1> См.: Постановление Правительства РФ от 25 апреля 1995 г. N 420 "Об утверждении Типового положения о специальном учебно-воспитательном учреждении для детей и подростков с

девиантным поведением" (с изм.) // СЗ РФ. 1995. N 18. Ст. 1681; от 11 июля 2002 г. N 518 // СЗ РФ. 2002. N 28. Ст. 2873.

В указанных учреждениях обеспечиваются специальные условия (режим) содержания несовершеннолетних, включающие в себя: охрану территории указанного учреждения; личную безопасность несовершеннолетних и их максимальную защищенность от негативного влияния; ограничение свободного входа на территорию указанного учреждения посторонних лиц; изоляцию несовершеннолетних, исключающую возможность их ухода с территории указанного учреждения по собственному желанию; круглосуточное наблюдение и контроль за несовершеннолетними, в том числе во время, отведенное для сна; проведение личного осмотра несовершеннолетних, осмотра их вещей, получаемых и отправляемых писем, посылок или иных почтовых отправлений.

В специальные (коррекционные) образовательные учреждения закрытого типа помещаются несовершеннолетние, имеющие отклонения в развитии и (или) заболевания, вызывающие необходимость их содержания, воспитания и обучения в таких учреждениях.

3. Срок, на который несовершеннолетний может быть помещен в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа до достижения им возраста 18 лет, определяется судом, но не может составлять более трех лет (ч. 2 ст. 92 УК РФ). Пребывание в указанном учреждении может быть прекращено или продлено по основаниям, указанным в ч. ч. 3 и 4 ст. 92 УК РФ.

4. В ч. 5 комментируемой статьи содержится исчерпывающий перечень преступлений, при совершении которых несовершеннолетние не могут быть освобождены от наказания с применением ПМВВ.

Статья 93. Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания

Комментарий к статье 93

1. Условно-досрочное освобождение от наказания является одной из форм индивидуализации уголовной ответственности лиц, совершивших преступления в несовершеннолетнем возрасте, на стадии исполнения приговора. Условно-досрочное освобождение таких лиц применяется только при отбывании ими уголовного наказания в виде лишения свободы. Пекинские правила рекомендуют соответствующим органам применять условное освобождение из исправительного учреждения в возможно более широких масштабах и в возможно более ранние сроки.

Федеральным законом от 9 марта 2001 г. N 25-ФЗ внесены изменения в ст. 93 УК РФ, допускающие возможность ее применения не только к несовершеннолетним, но и к совершеннолетним осужденным, совершившим преступления в несовершеннолетнем возрасте.

2. До внесения изменений в ст. 93 УК РФ Федеральным законом от 8 декабря 2003 г. N 162-ФЗ срок лишения свободы, после отбытия которого могло быть применено условно-досрочное освобождение, был одинаков для всех возрастных категорий осужденных. В настоящее время для лиц, совершивших тяжкие преступления в несовершеннолетнем возрасте, предусмотрены более льготные условия условно-досрочного освобождения - сокращен срок фактического отбытия наказания с половины срока до одной трети срока лишения свободы.

Статья 94. Сроки давности

Комментарий к статье 94

Сроки давности при освобождении несовершеннолетних от уголовной ответственности (ст. 78 УК РФ) и от отбывания наказания (ст. 83 УК РФ) сокращаются наполовину и составляют после совершения преступления или осуждения за преступление: а) небольшой тяжести - один год; б) средней тяжести - три года; в) тяжкого - пять лет; г) особо тяжкого - семь лет и шесть месяцев.

Статья 95. Сроки погашения судимости

Комментарий к статье 95

Сроки погашения судимости, предусмотренные ст. 86 УК РФ для лиц, совершивших преступление до достижения ими возраста 18 лет, сокращены и составляют после отбытия преступления: а) небольшой или средней тяжести - один год; б) тяжкого или особо тяжкого - три года.

Статья 96. Применение положений настоящей главы к лицам в возрасте от восемнадцати до двадцати лет

Комментарий к статье 96

При решении в исключительных случаях вопроса о применении к лицам, совершившим преступления в возрасте от 18 до 20 лет, положений главы 14 УК РФ суд должен учитывать характер совершенного деяния и личность виновного, а также запрет на помещение их в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа органа управления образованием либо воспитательную колонию.

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. По своей природе принудительные меры медицинского характера являются мерами государственного принуждения, имеющими сходство с уголовным наказанием, назначаемыми и применяемыми исключительно на основании решения суда.

2. Принудительные меры медицинского характера относятся к иным мерам уголовно-правового характера, указанным в ч. 2 ст. 2 УК РФ наряду с наказанием. Лица, которым они назначены, несут обязанности и претерпевают ряд ограничений, обусловленных спецификой этих мер и целей их применения.

3. Содержание и порядок исполнения принудительных мер медицинского характера определяются уголовно-исполнительным законодательством Российской Федерации и иными федеральными законами. К ним относятся прежде всего УПК РФ, Закон РФ от 2 июля 1992 г. "О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании", Основы законодательства РФ об охране здоровья граждан от 22 июля 1993 г. Регламентация применения принудительных мер медицинского характера содержится также в нормативных правовых актах Минздравсоцразвития России. Основным актом, раскрывающим применение принудительных мер медицинского характера, является методическое письмо Минздрава России "О порядке применения принудительных и иных мер медицинского характера в отношении лиц с тяжелыми психическими расстройствами, совершивших общественно опасные деяния (ст. 21 и ч. 1 ст. 81 Уголовного кодекса Российской Федерации)", утвержденное Приказом заместителя министра здравоохранения РФ 23 июля 1999 г. N 2510/8536-99-32 и согласованное с Верховным Судом РФ, Генеральной прокуратурой РФ и МВД. Данный документ не прошел регистрацию в Минюсте и имеет только рекомендательный характер.

4. Перечень оснований для назначения судом медицинских мер принудительного характера, предусмотренный комментируемой статьей, является исчерпывающим. Федеральным законом от 8 декабря 2003 г. N 162-ФЗ из перечня исключены совершившие преступления лица, признанные нуждающимися в лечении от алкоголизма (наркомании).

5. Непосредственным основанием для применения принудительных мер медицинского характера является совершение общественно опасного деяния, предусмотренного уголовным законом, лицами, страдающими психическими расстройствами. При наличии оснований для прекращения уголовного дела суд прекращает его независимо от наличия психического расстройства у лица, без применения принудительных мер медицинского характера.

Статья 98. Цели применения принудительных мер медицинского характера

Комментарий к статье 98

1. Принудительные меры медицинского характера не направлены на восстановление социальной справедливости, решение задачи общей превенции, не содержат элементов кары, не выражают негативной оценки общественно опасных действий и лиц, их совершивших.

2. Целями принудительных мер медицинского характера являются улучшение психического состояния либо излечение больных, при котором они перестают представлять опасность для себя и окружающих, а также предупреждение совершения указанными лицами новых общественно опасных деяний, предусмотренных УК РФ.

Статья 99. Виды принудительных мер медицинского характера

Комментарий к статье 99

1. Определение судом конкретной меры принудительного характера зависит от общественной опасности лица, в отношении которого применяется соответствующее решение; данный выбор должен основываться на объективных данных, свидетельствующих о характере и степени общественной опасности лица, а также на оценке психического расстройства больного и прогнозе его развития.

2. Психическое состояние лиц, к которым применяются принудительные меры медицинского характера, определяется на основании судебно-психиатрических экспертиз.

Статья 100. Амбулаторное принудительное наблюдение и лечение у психиатра

Комментарий к статье 100

1. Амбулаторное принудительное наблюдение и лечение у психиатра может быть назначено при наличии оснований, предусмотренных ст. 97 УК РФ, если лицо по своему психическому состоянию не нуждается в помещении в психиатрический стационар (ст. 100 УК РФ).

2. Амбулаторное наблюдение и лечение возлагается на психиатрические учреждения, оказывающие амбулаторную психиатрическую помощь (психоневрологические диспансеры, консультации и др.) по месту жительства больного. При выборе данной меры суд учитывает характер психического расстройства лица и возможность осуществления его лечения в амбулаторных условиях.

3. Лица, находящиеся на амбулаторном принудительном лечении, не могут прекратить лечение без решения суда, не имеют права отказаться от назначенных им лечебно-реабилитационных мероприятий. В случае отказа от лечения оно может осуществляться без согласия больного по решению комиссии врачей-психиатров учреждения, оказывающего амбулаторную психиатрическую помощь (ч. 4 ст. 11 Закона РФ "О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании").

4. Принудительное амбулаторное наблюдение и лечение у психиатра может быть заменено на принудительное лечение в условиях стационара только на основании судебного решения и только в отношении тех лиц, кому эта мера назначена не вместе с наказанием.

5. Назначение судом конкретного вида принудительных мер не влечет выбора конкретной методики (метода) лечения. Условия лечения, включая применяемые лекарственные препараты, методы наблюдения за больным устанавливаются нормативными актами Минздравсоцразвития.

Статья 101. Принудительное лечение в психиатрическом стационаре

Комментарий к статье 101

1. Принудительное лечение в психиатрическом стационаре может быть назначено при наличии оснований, предусмотренных ст. 97 УК РФ, если характер психического расстройства лица требует таких условий лечения, ухода, содержания и наблюдения, которые могут быть осуществлены только в психиатрическом стационаре (ч. 1 ст. 101 УК РФ).

2. Принудительное лечение в психиатрическом стационаре общего типа согласно ч. 2 ст. 101 УК РФ назначается тем, кто по своему психическому состоянию нуждается в больничном лечении и наблюдении, но не требует интенсивного наблюдения. Необходимость принудительного лечения в условиях стационара может быть обусловлена продолжающейся вероятностью повторения психоза и, как следствие, совершением общественно опасного деяния; рекомендована в отношении психически больных, совершивших общественно опасные деяния в психотическом состоянии и находящихся в нем к моменту вынесения решения суда при отсутствии выраженных тенденций к грубым нарушениям лечебного режима и благоприятном прогнозе в отношении психоза, но при сохраняющейся вероятности его повторения. Такая мера показана также лицам с признаками слабоумия и другими психическими расстройствами.

3. Принудительное лечение в психиатрическом стационаре специализированного типа согласно ч. 3 ст. 101 УК РФ может быть назначено лицу, которое по своему психическому состоянию требует постоянного наблюдения. В стационары данного вида направляются лица, которые по своему психическому состоянию представляют значительную опасность, что делает невозможным проведение необходимых лечебно-реабилитационных мероприятий в условиях стационара общего типа.

4. Принудительное лечение в психиатрическом стационаре специализированного типа с интенсивным наблюдением согласно ч. 4 ст. 101 УК РФ может быть назначено лицу, которое по своему психическому состоянию представляет особую опасность для себя или других лиц и

требует постоянного и интенсивного наблюдения. Такую опасность представляют больные с психотическими состояниями и продуктивной симптоматикой (например, больные шизофренией).

Статья 102. Продление, изменение и прекращение применения принудительных мер медицинского характера

Комментарий к статье 102

1. Продление, изменение и прекращение применения принудительных мер медицинского характера осуществляется судом по представлению администрации учреждения, осуществляющего принудительное лечение, на основании заключения комиссии врачей-психиатров.

2. Лицо, которому назначена принудительная мера медицинского характера, не реже одного раза в шесть месяцев подлежит освидетельствованию комиссией врачей-психиатров для решения вопроса о наличии оснований для внесения представления в суд о прекращении применения или об изменении такой меры. При отсутствии оснований для прекращения применения или изменения принудительной меры медицинского характера администрация учреждения, осуществляющего принудительное лечение, представляет в суд заключение для продления принудительного лечения. Первое продление принудительного лечения может быть произведено по истечении шести месяцев с момента начала лечения, в последующем продление принудительного лечения производится ежегодно.

3. Изменение или прекращение применения принудительной меры медицинского характера осуществляется судом в случае такого изменения психического состояния лица, при котором отпадает необходимость в назначении иной принудительной меры медицинского характера.

4. Закон позволяет изменять принудительные меры медицинского характера как с более строгих на менее строгие, так и наоборот, а суд может отменить более строгую меру стационарного принудительного лечения без предварительного перевода больного в больницу менее строгого типа.

5. В постановлении о направлении уголовного дела в суд для применения принудительных мер медицинского характера должны быть изложены указанные в ст. 102 УК РФ обстоятельства, подлежащие доказыванию <1>.

<1> БВС РФ. 2003. N 8.

Статья 103. Зачет времени применения принудительных мер медицинского характера

Комментарий к статье 103

1. В случае излечения лица, у которого психическое расстройство наступило после совершения преступления, при назначении наказания или возобновлении его исполнения время, в течение которого к лицу применялось принудительное лечение в психиатрическом стационаре, засчитывается в срок наказания из расчета один день пребывания в психиатрическом стационаре за один день лишения свободы.

2. В случае назначения лицу наказания, не связанного с лишением свободы, применяются правила ст. 72 УК РФ.

3. Зачет времени применения принудительных мер медицинского характера применяется с учетом сроков давности уголовного преследования.

Статья 104. Принудительные меры медицинского характера, соединенные с исполнением наказания

Комментарий к статье 104

1. Медицинские меры в виде амбулаторного принудительного наблюдения и лечения у психиатра исполняются по месту отбывания осужденным лишения свободы, а в отношении осужденных к иным видам наказаний - в учреждениях органов здравоохранения, оказывающих амбулаторную психиатрическую помощь. Эти меры могут быть назначены вменяемым лицам, совершившим преступления и страдающим психическими расстройствами.

2. Психические расстройства, не исключающие вменяемости, учитываются судом при назначении наказания, а также служат в качестве медицинского основания для назначения страдающим ими лицам принудительных мер медицинского характера. Решение о применении таких мер принимается судом на основании заключения судебно-психиатрической экспертизы.

3. Особенностью порядка применения принудительного лечения, соединенного с исполнением наказания, является то, что оно всегда возможно только в виде амбулаторного принудительного наблюдения и лечения у психиатра и не может быть изменено на применение принудительной меры в условиях стационара. Если изменилось психическое состояние осужденного и ему требуется оказание стационарной психиатрической помощи, то его помещение в больницу возможно только в общем порядке, установленном Законом РФ "О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании". Время нахождения в психиатрическом стационаре (либо ином лечебном учреждении) в этом случае засчитывается в срок отбывания наказания (ч. 3 ст. 104 УК РФ).

4. Для осужденных к наказаниям, связанным с лишением либо ограничением свободы, принудительное лечение, соединенное с наказанием, должно проводиться в учреждениях уголовно-исполнительной системы Министерства юстиции РФ, исполняющих эти наказания. Для лиц, осужденных к наказаниям, не связанным с лишением либо ограничением свободы, принудительное лечение проводится в учреждениях органов здравоохранения, оказывающих амбулаторную психиатрическую (наркологическую) помощь по месту жительства осужденного. Контроль за выполнением решений судов о принудительном лечении в этих случаях возлагается на органы, исполняющие наказания, не связанные с лишением или ограничением свободы (уголовно-исполнительные инспекции).

5. Прекращение принудительного лечения, соединенного с отбыванием наказания, осуществляется судом (ч. 4 ст. 104 УК РФ). Осужденный больной должен быть освидетельствован комиссией врачей-психиатров либо по месту отбывания наказания, связанного с лишением (ограничением) свободы, либо в учреждении, оказывающем амбулаторную психиатрическую помощь. Администрация учреждения уголовно-исполнительной системы (уголовно-исполнительные инспекции) обращается в суд по месту нахождения этого органа с представлением о прекращении принудительного лечения и заключением врачебной комиссии.

6. Срок принудительного лечения не обязательно должен совпадать со сроком назначенного наказания, ибо зависит от клинических показаний и других факторов, поэтому принудительное лечение может быть прекращено до отбытия осужденным срока наказания. Статья 104 УК РФ не определяет порядок периодического освидетельствования осужденных, которым назначено принудительное лечение, поэтому представляется правильным распространение на этих лиц правил ст. 102 УК РФ о периодическом освидетельствовании и продлении принудительного лечения по решению суда.

Глава 15.1. КОНФИСКАЦИЯ ИМУЩЕСТВА

Статья 104.1. Конфискация имущества <1>

<1> Положения ст. 104.1, касающиеся конфискации доходов от использования имущества, полученного в результате совершения преступления, применяются к правоотношениям, возникшим после 1 января 2007 г.

Комментарий к статье 104.1

1. В июле 2006 г. раздел IV "Иные меры уголовно-правового характера" УК РФ был дополнен главой 15.1 "Конфискация имущества" <1>. Данная глава, содержащая ст. ст. 104.1, 104.2 и 104.3, представляет совершенно новый институт уголовного права и в существующей редакции относится к иным принудительным мерам уголовно-правового характера, которые не включены в систему наказаний.

<1> С принятием Федеральных законов "О ратификации Конвенции Совета Европы о предупреждении терроризма" и "О противодействии терроризму" Федеральным Собранием РФ был принят Федеральный закон от 27 июля 2006 г. N 153-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации".

2. До введения вышеупомянутого института конфискация имущества осуществлялась по уголовному делу на основании и в порядке, установленном УПК РФ в отношении вещественных доказательств. Ныне согласно п. 8 ст. 73 УПК РФ должны быть доказаны обстоятельства, подтверждающие, что имущество, подлежащее конфискации в соответствии со ст. 104.1 УК РФ, получено в результате совершения преступления или является доходами от этого имущества, либо использовалось или предназначалось для использования в качестве орудия преступления либо для финансирования терроризма, организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации).

Определение конфискации содержится в ст. 243 ГК РФ. Конфискация представляет собой принудительное изъятие и безвозмездное обращение в собственность государства имущества, принадлежащего виновному в результате совершения им какого-либо из преступлений, указанных в п. "а" ч. 1 ст. 104.1 УК РФ. При принятии решения о конфискации суд в первоочередном порядке обязан удовлетворить имущественные притязания законного владельца имущества к осужденному.

Согласно гражданскому законодательству законным (титульным) владельцем может быть и не собственник имущества, а наниматель (арендатор) имущества по договору имущественного найма, лицо, которому имущество передано по договору безвозмездного пользования, залогодержатель, перевозчик в отношении переданных ему для транспортировки вещей, хранитель имущества, комиссионер и др.

3. Конфискация имущества возможна не иначе как по решению суда. При этом в соответствии со ст. 115 УПК РФ необходимой мерой обеспечения конфискации, а следовательно, и возможного возврата имущества законному владельцу или возмещения причиненного ему ущерба является наложение ареста на имущество, в том числе находящееся у других лиц.

4. В рассматриваемой статье названы виды предметов (имущества) и определены условия их конфискации. Так, за преступления, предусмотренные в п. "а" ч. 1 ст. 104.1 УК РФ, предметами конфискации являются деньги, ценности и иное имущество, а также любые доходы от этого имущества.

В соответствии с п. 1 ст. 140 ГК РФ в качестве денег на территории Российской Федерации выступает рубль, который является законным платежным средством, обязательным к приему по нарицательной стоимости. Часть 2 ст. 140 ГК РФ предусматривает применение иностранной валюты на территории Российской Федерации. Порядок и условия ее использования определяются Федеральным законом от 10 июля 2002 г. N 86-ФЗ "О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)" и Федеральным законом от 10 декабря 2003 г. N 173-ФЗ "О валютном регулировании и валютном контроле", а также большим количеством изданных в соответствии с ними нормативных актов. Расчеты в иностранной валюте между российскими резидентами, как юридическими, так и физическими лицами возможны только в безналичной форме.

Исключение составляют лишь магазины беспошлинной торговли, коммерческие организации, которые реализуют товары под таможенным контролем на таможенной территории РФ. Здесь допускается продажа товаров (выполнение работ, оказание услуг) гражданам с оплатой в иностранной валюте в наличной форме.

Под ценностями целесообразно понимать материальные предметы с большой стоимостью, ценой. В качестве таковых могут выступать предметы и документы, имеющие особую историческую, научную, художественную или культурную ценность. Неслучайно законодатель включил в перечень преступлений, за которые возможна конфискация имущества, преступления, предусмотренные ст. 164 УК РФ.

Вызывает сомнение отсутствие указания законодателя на возможность осуществления конфискации имущества за преступления, предусмотренные квалифицированными составами ст. ст. 158 - 163 УК РФ. И поныне государство является самым крупным собственником имущества, поэтому любые посягательства на его имущество представляют угрозу его безопасности. Особенно остро стоит вопрос пресечения деятельности организованных групп по осуществлению мошеннических схем, приносящей государству многомиллионные убытки.

В числе предметов конфискации выступают также деньги, ценности и иное имущество, в которые имущество и доходы, указанные в п. "а" ч. 1 ст. 104.1 УК РФ, были частично или полностью превращены или преобразованы. Этим положением законодатель обеспечивает право потерпевшего на взыскание ущерба от действий виновного, направленных на придание правомерного характера имуществу, полученному преступным путем (ст. ст. 174 и 174.1 УК РФ). Таким образом, конфискации подлежат поступления от реализации (продажи) имущества, полученного преступным путем.

Кроме того, предметами конфискации могут быть деньги, ценности и иное имущество, используемые или предназначенные для финансирования терроризма, организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации). В комментируемой статье речь идет о финансировании организованных преступных структур любой направленности.

Включение в предметы, подлежащие конфискации, оборудования или иных средств совершения преступления обязывает суды применять ст. 81 УПК РФ (подлежат конфискации только орудия преступления) с учетом п. "г" ч. 1 ст. 104.1 УК РФ.

5. В том случае, если имущество, полученное в результате совершения преступления, и (или) доходы от этого имущества были приобщены к имуществу, приобретенному законным путем, конфискации подлежит та часть этого имущества, которая соответствует стоимости приобщенных имущества и доходов от него.

При осуществлении такого рода конфискации суды, наряду с рассматриваемой статьей, должны учитывать положения гражданского законодательства Российской Федерации, определяющего, что если выдел доли в натуре не допускается законом или невозможен без несоразмерного ущерба имуществу, находящемуся в общей стоимости, выделяющийся собственник имеет право на выплату ему стоимости его доли другими участниками долевой собственности.

6. Часть 3 ст. 104.1 УК РФ предусматривает, что имущество, указанное в ч. ч. 1 и 2 данной статьи, переданное осужденным другому лицу или организации, подлежит конфискации, если лицо, принявшее имущество, знало или должно было знать, что оно получено в результате преступных действий. Здесь законодателем были учтены права и законные интересы добросовестного приобретателя имущества. Однако при принятии решения суду следует учитывать положения ст. 302 ГК РФ, предоставляющей право собственнику истребовать имущество у добросовестного приобретателя.

Следует отметить, что закон в определенных пределах защищает имущественные права добросовестного приобретателя. Например, в ч. 2 ст. 116 УПК РФ определено, что не подлежат аресту ценные бумаги на предъявителя, находящиеся у добросовестного приобретателя.

Под передачей следует понимать вручение имущества приобретателю, а равно сдача перевозчику для отправки приобретателю или сдача в организацию связи для пересылки приобретателю имущества, отчужденного без обязательства доставки. С момента передачи у приобретателя по договору возникает право собственности на имущество, если этот момент не определен иначе законом или договором. В случаях, когда отчуждение имущества подлежит государственной регистрации, право собственности у приобретателя возникает с момента регистрации.

Статья 104.2. Конфискация денежной суммы взамен имущества

Комментарий к статье 104.2

1. Диспозиция рассматриваемой статьи обязывает суд принять решение о конфискации денежной суммы взамен определенного предмета, входящего в имущество, подлежащее конфискации, если конфискация этого предмета невозможна вследствие его использования, продажи, утраты, порчи, разрушения и т.п.

2. Представляется целесообразным, что при принятии решения о конфискации денежной суммы взамен предмета, подлежащего конфискации и добытого преступным путем, суд должен учитывать не только его стоимость, но и возмещение всех доходов, которые это лицо извлекло бы или должно было извлечь за все время владения этим предметом (ст. 303 ГК РФ).

Статья 104.3. Возмещение причиненного ущерба

Комментарий к статье 104.3

Положения рассматриваемой статьи обязывают суд решить вопрос о первоочередном возмещении ущерба, причиненного законному владельцу, а затем принять решение о конфискации имущества. Принимая решение о конфискации, суд должен учитывать положения ст. 446 ГПК РФ, в которой содержится перечень имущества, которое не может быть конфисковано. Не подлежит конфискации следующее имущество:

- жилое помещение (его части), если для осужденного за преступления, предусмотренные ст. 104.3 УК РФ и членов его семьи, совместно проживающих в принадлежащем им помещении, оно является единственным пригодным для постоянного проживания помещением, за исключением вышеуказанного имущества, если оно является предметом ипотеки;
- земельные участки, на которых расположены упомянутые объекты, а также земельные участки, использование которых не связано с осуществлением предпринимательской деятельности, за исключением указанного в настоящем абзаце имущества, если оно является предметом ипотеки;
- предметы обычной домашней обстановки и обихода, вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и др.), за исключением драгоценностей и других предметов роскоши;
- имущество, необходимое для профессиональных занятий осужденного за преступления, предусмотренного ст. 104.3 УК РФ, за исключением предметов, стоимость которых превышает 100 установленных федеральным законом минимальных размеров оплаты труда;
- племенной, молочный и рабочий скот, олени, кролики, пчелы, птица, используемые для целей, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, а также хозяйственные строения и сооружения, корма, необходимые для их содержания;
- семена, необходимые для очередного посева;

- продукты питания и деньги на общую сумму не менее трехкратной установленной величины прожиточного минимума самого осужденного, лиц, находящихся на его иждивении, а в случае их нетрудоспособности - шестикратной установленной величины прожиточного минимума на каждого из указанных лиц;

- топливо, необходимое семье осужденного для приготовления своей ежедневной пищи и отопления своего жилого помещения в течение отопительного сезона;

- средства транспорта и другое необходимое осужденному имущество в связи с его инвалидностью;

- призы, государственные награды, почетные и памятные знаки, которыми награжден осужденный.

Кроме того, конфискация не может быть обращена на избирательный залог. Что касается перечня имущества, не подлежащего конфискации, для организаций, то он определяется федеральным законом.

ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ

Раздел VII. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ЛИЧНОСТИ

Глава 16. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ЖИЗНИ И ЗДОРОВЬЯ

Статья 105. Убийство

Комментарий к статье 105

1. Конституция РФ провозгласила приоритетной задачей охрану интересов личности, человека гражданина. Это имеет непосредственное отношение и к уголовному праву, и, в частности, к структуре Особенной части УК РФ. В отличие от ранее действовавших уголовных кодексов в УК РФ 1996 г. на первое место в Особенной части поставлен раздел "Преступления против личности", чем подчеркнута важность и приоритетность защиты личности, человека, гражданина, права и свободы которых провозглашены высшей ценностью.

2. Рассматриваемый раздел также имеет существенные отличия от ранее действовавшего УК РСФСР 1960 г. Прежде всего, как и другие разделы УК РФ, он состоит из глав. Каждая глава включает преступления, посягающие на определенную группу общественных отношений, сходных по родовым объектам. Кроме того, раздел дополнен рядом составов преступлений, отсутствовавших в УК РСФСР. Содержание и редакция других статей изменены, иначе решен вопрос о квалифицирующих признаках составов некоторых преступлений.

3. Раздел "Преступления против личности" начинается главой 16 "Преступления против жизни и здоровья" (ст. ст. 105 - 125), в которой предусмотрены составы, призванные охранять самые важные блага, имеющиеся у человека, - его жизнь и здоровье. Как видно даже из заголовка главы, предусмотренные там преступления посягают на два объекта - жизнь человека (убийства - ст. ст. 105 - 108, причинение смерти по неосторожности - ст. 109 и доведение до самоубийства - ст. 110) или здоровье человека (причинение различного вреда здоровью человека - ст. ст. 111 - 125).

4. Оценивая преступления против жизни и здоровья, следует иметь в виду, что в УК РФ предусмотрен ряд и других преступлений, посягающих на жизнь и здоровье человека. Однако эти преступления помещены в других главах, так как жизнь и здоровье являются там дополнительными объектами.

5. Особенная часть УК РФ не случайно начинается с преступлений против жизни. Признавая приоритетной задачей охрану личности человека и гражданина, УК РФ придает важное значение охране такой ценности, как жизнь человека - самой большой ценности и для самого человека, и для общества в целом. Потерю такого блага, как жизнь, возместить невозможно. Это последствие необратимо.

Именно поэтому ст. 20 Конституции РФ разрешает назначать исключительную меру наказания - смертную казнь только за особо тяжкие преступления против жизни.

6. Родовым объектом рассматриваемой группы преступлений является личность человека. Непосредственным объектом преступлений против жизни - жизнь человека. Закон рассматривает жизнь как биологическое состояние организма. Закон не определяет момента начала жизни. Этот вопрос решается на доктринальном уровне, т.е. наукой. Медицина считает началом жизни человека момент зачатия, а именно оплодотворения мужской половой клеткой женской яйцеклетки. Медики придают значение также моменту отделения ребенка от утробы матери, началу самостоятельного дыхания и т.п.

7. Среди юристов общепризнанно, что началом жизни человека является начало физиологических родов, т.е. момент, когда какая-либо часть тела ребенка показалась из утробы матери. Причинение смерти ребенку до этого момента не может квалифицироваться как убийство

ребенка. Поэтому убийство беременной женщины (независимо от срока беременности) должно рассматриваться не как убийство двух лиц (п. "а" ч. 2 ст. 105 УК РФ), а как убийство женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности (п. "г" ч. 2 той же статьи).

8. Концом жизни признается наступление биологической смерти, когда вслед за остановкой сердца прекращается поступление кислорода в кору головного мозга, что влечет необратимые изменения - распад клеток коры головного мозга и гибель мозга уже через пять-семь минут после остановки сердца.

Поэтому клиническая смерть человека в момент остановки сердца не может рассматриваться как смерть человека в уголовно-правовом смысле этого слова, ибо в это время еще не исключается реанимация человека и его возвращение к жизни.

9. Приведенные различия имеют принципиальное значение, так как в настоящее время все большее развитие получает трансплантология. При этом успешность пересадки органов и тканей зависит от своевременности изъятия этих органов и тканей. Чем быстрее после наступления смерти они изымаются, тем вероятнее положительный исход операции. Отсюда ясно, что возможны злоупотребления - изъятие органов и тканей у еще живого человека. При этом в ряде случаев таким донором может быть безнадежно больной человек, когда орган изымается незадолго до неминуемой смерти (например, в результате дорожно-транспортного происшествия), а в других - возможно и убийство здорового человека для того, чтобы воспользоваться его органами.

О том, что такого рода злоупотребления возможны и имеют место, свидетельствует введение в ч. 2 ст. 105 УК РФ п. "м" - убийство человека с целью использования органов или тканей потерпевшего.

Исходя из сказанного ясно, что определение момента начала и конца жизни человека имеет важное практическое значение для квалификации преступлений.

10. Объективная сторона преступлений против жизни характеризуется деянием в форме действия либо (в достаточно редких случаях) бездействия. Для состава оконченного преступления необходимо наступление последствия - смерти человека. При этом между действием и последствием должна быть установлена причинная связь. Так, А. причинил Б. вред здоровью средней тяжести, а последний погиб в связи с тем, что машина, в которой его везли в больницу, попала в аварию. А. не может отвечать за убийство, так как смерть Б. причинно не связана с действиями А.

11. С субъективной стороны большинство преступлений против жизни является умышленными. Умыслом охватывается лишение жизни другого человека. При этом на квалификацию не влияет, если виновный хотел убить одного человека (А.), а на самом деле причинил смерть другому (Б.). Закон говорит о причинении смерти другому человеку.

12. Субъектом преступления, предусмотренного ст. 105 УК РФ, может быть вменяемое физическое лицо, достигшее 14-летнего возраста.

УК РФ знает три вида убийств: простое (ч. 1 ст. 105), квалифицированное, т.е. при отягчающих обстоятельствах (ч. 2 ст. 105), и привилегированное, т.е. при смягчающих обстоятельствах (ст. ст. 106 - 108).

13. Простое убийство (ч. 1 ст. 105 УК РФ) есть умышленное лишение жизни другого человека. Оно характеризуется отсутствием как отягчающих, так и смягчающих обстоятельств, указанных в диспозициях соответственно ч. 2 ст. 105 и ст. ст. 106 - 108 УК РФ. Практика относит к простым убийствам убийство в ссоре или драке, из ревности, из мести (если это не связано со служебной, профессиональной или общественной деятельностью потерпевшего), из трусости или зависти, а также из сострадания к безнадежно больному человеку.

Наше законодательство не разрешает так называемую эвтаназию, т.е. лишение жизни безнадежно больного человека по его просьбе, и рассматривает это как простое убийство. Следует иметь в виду, что простое убийство может быть совершено и при отягчающих обстоятельствах, если они не упомянуты в ч. 2 ст. 105, например совершение убийства с использованием оружия. Это отягчающее обстоятельство названо в ст. 63 УК РФ, но не включено в ч. 2 ст. 105. Поэтому оно не влияет на квалификацию убийства, но учитывается при назначении наказания в рамках санкции ч. 1 ст. 105.

14. При квалификации простого убийства часто возникают трудности в следующих ситуациях:

1) разграничение убийства в драке и при превышении пределов необходимой обороны. Здесь следует обратить внимание на то, кто был зачинщиком драки. Если потерпевшим оказался зачинщик драки, есть основания полагать, что виновный оборонялся. В этом случае может возникнуть вопрос о необходимой обороне или превышении ее пределов. Если же вред причинил зачинщик драки, о необходимой обороне речь идти не может;

2) разграничение убийства в драке и причинения тяжкого вреда здоровью, приведшего по неосторожности к смерти потерпевшего (ч. 4 ст. 111 УК РФ). Здесь важно установить направленность умысла виновного. Пленум Верховного Суда РФ в Постановлении от 27 января

1999 г. "О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)" рекомендует при этом учитывать все обстоятельства дела, в частности способ и орудия преступления, локализацию ударов (например, ранения жизненно важных органов человека), а также предшествующие взаимоотношения виновного и потерпевшего;

3) разграничение убийства из ревности и в состоянии аффекта. Здесь следует проанализировать поведение потерпевшего, установить были ли действия виновного вызваны насилием, издевательством или тяжким оскорблением со стороны потерпевшего, иными противоправными действиями с его стороны, а также выяснить, каким был разрыв во времени между этими действиями и причинением смерти.

15. Квалифицированное убийство - это убийство при наличии отягчающих обстоятельств. В ч. 2 ст. 105 названы 22 признака, объединенные в 12 пунктов. По мнению законодателя, наличие любого из этих признаков существенно повышает степень общественной опасности убийства. Поэтому такого рода деяния рассматриваются как квалифицированные убийства.

16. Если в совершенном убийстве налицо несколько отягчающих обстоятельств, при квалификации содеянного должны быть ссылки на все пункты ч. 2 ст. 105 УК РФ, предусматривающие соответствующие признаки. Однако наказание назначается не по каждому признаку в отдельности, а по ч. 2, так как признаки не являются частями и не имеют своих санкций.

17. На квалификацию убийства влияют только отягчающие обстоятельства, указанные в ч. 2 ст. 105. Другие отягчающие обстоятельства, перечисленные в ст. 63 УК РФ, могут влиять лишь на размер назначаемого наказания в пределах санкции статьи.

Все квалифицирующие признаки, предусмотренные в ч. 2 ст. 105 УК РФ, можно разделить на две группы: характеризующие объект и объективную сторону состава преступления, а также субъективную сторону и личность преступника.

Признаки, характеризующие объект и объективную сторону состава квалифицированного убийства.

18. Убийство двух или более лиц (п. "а" ч. 2 ст. 105 УК РФ). Особенностью этого вида убийств является наличие единого умысла на лишение жизни двух или более лиц. Реализация умысла чаще всего бывает одновременной, но не исключается и разрыв во времени. В первом случае умысел в отношении убийства одного человека должен быть обязательно прямым, а в отношении другого может быть как прямым, так и косвенным; во втором случае в отношении обоих потерпевших умысел может быть только прямым.

Возможно также, что убийство одного из потерпевших не будет завершено по обстоятельствам, не зависящим от виновного. В этом случае покушение на убийство будет квалифицироваться по ч. ч. 1 или 2 ст. 105 УК РФ и по ч. 3 ст. 30 УК РФ, а завершенное убийство по п. "а" ч. 2 ст. 105 УК РФ.

Если лицо совершило убийство двух человек, но оба преступления не объединены единым умыслом, убийство каждого квалифицируется отдельно, а наказание назначается по совокупности преступлений. Например, А. совершил убийство Б. из ревности. В этот момент в помещение случайно вошел В. Опасаясь разоблачения, А. убивает и его. Действия А. нельзя квалифицировать по п. "а" ч. 2 ст. 105, поскольку умысел на убийство В. возник после того, как убийство Б. было уже совершено. Правильная квалификация: ч. 1 ст. 105 (убийство Б.) и пункт "к" ч. 2 ст. 105 УК РФ (убийство В. - с целью скрыть другое преступление).

19. Убийство лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии, а равно сопряженное с похищением человека либо захватом заложника (п. "в" ч. 2 ст. 105 УК РФ). Данный вид убийства характеризуется беспомощным состоянием лица, которое в силу физического или психического состояния неспособно защитить себя, оказать активное сопротивление виновному. Такими лицами могут быть малолетние дети, престарелые, тяжелобольные, лица, находящиеся в состоянии тяжелого алкогольного опьянения, а также лица, страдающие психическими расстройствами, лишающими их способности правильно понимать происходящее. Закон говорит о лице, находящемся в заведомо беспомощном состоянии. Это значит, что виновный осознает беспомощность состояния потерпевшего.

По данному пункту ч. 2 ст. 105 УК РФ квалифицируется также убийство, сопряженное с похищением человека или захватом заложника. Здесь также речь идет о лице, находящемся в беспомощном состоянии, но в такое состояние его поставил сам виновный. Однако закон имеет в виду не только убийство самого похищенного или захваченного человека. На практике могут возникнуть случаи, когда совершается убийство других лиц, например при освобождении заложника. Поскольку закон говорит об убийстве, сопряженном с похищением человека или захватом заложника, такие случаи также квалифицируются по п. "в". Вместе с тем по совокупности применяется ст. 126 или ст. 209 УК РФ.

20. Убийство женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности (п. "г" ч. 2 ст. 105 УК РФ). Особая опасность этого преступления состоит в том, что погибает как сама женщина, так и будущий ребенок. Учитывается также беззащитность женщины, особенно на последних стадиях беременности. Решающее значение для квалификации имеет то, что виновный

знал о беременности женщины либо мог судить об этом по ее внешнему виду. Это обстоятельство является решающим. Поэтому, если виновный думал, что женщина беременна (например, она сказала ему об этом), но на самом деле она не была беременна, все равно содеянное квалифицируется по п. "г" данной статьи (по умыслу виновного). Срок беременности значения не имеет.

21. Убийство, совершенное с особой жестокостью (п. "д" ч. 2 ст. 105 УК РФ). Особая жестокость может проявляться в отношении как самого потерпевшего, так и иных лиц. В первом случае такая жестокость может проявляться в способе убийства (пытки, истязания, глумление, множественность ранений, использование мучительно действующего яда, сожжение заживо, длительное лишение пищи и воды, использование погодных условий, например оставление в связанном состоянии на морозе с целью таким способом лишить жизни, запрещение оказывать помощь лицу, истекающему кровью, и т.п.).

Примером второго рода является убийство лица в присутствии его родных и близких (например, убийство ребенка в присутствии родителей, жены в присутствии мужа и т.п.).

Глумление над трупом не может рассматриваться как особая жестокость. Наряду с квалификацией содеянного по соответствующей части ст. 105 УК РФ может быть применена ст. 244 УК РФ, предусматривающая ответственность за надругательство над телами умерших.

Если труп уничтожен или расчленен с целью сокрытия преступления, это также не может рассматриваться как проявление особой жестокости.

22. Убийство, совершенное общеопасным способом (п. "е" ч. 2 ст. 105 УК РФ). Общеопасным является такой способ, который заведомо для виновного может привести к смерти не только потерпевшего, но и хотя бы еще одного лица. Это может быть взрыв, поджог, стрельба в местах скопления людей, отравление воды и пищи, которыми пользуется не только потерпевший, но и другие лица, наезд транспортом на группу людей с целью убийства лица, находящегося в этой группе, и т.д. При этом лицо должно сознавать, что примененный им способ убийства угрожает жизни не только намеченной им жертвы, но по крайней мере еще одного лица.

23. Если в результате убийства причинена смерть нескольким потерпевшим, содеянное квалифицируется, помимо п. "е", еще и по п. "а" ч. 2 ст. 105 (при наличии единого умысла на убийство двух и более лиц); если другим лицам причинен вред здоровью - по п. "е" ч. 2 ст. 105 и по соответствующим статьям, предусматривающим причинение вреда здоровью (ст. ст. 111, 112, 115 УК РФ). Если в результате взрыва, поджога или применения иного общеопасного способа причинен значительный ущерб чужому имуществу либо уничтожены или повреждены лесные насаждения, а равно иные насаждения, содеянное, кроме п. "е" ч. 2 ст. 105, квалифицируется также по ч. 2 ст. 167 или по ч. 2 ст. 261 УК РФ.

24. Убийство, совершенное группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (п. "ж" ч. 2 ст. 105 УК РФ). Понятие преступления, совершенного группой лиц, группой лиц по предварительному сговору, организованной группой, даны в комментарии к ст. 35 УК РФ. Применительно к рассматриваемому составу преступления речь идет о группе из двух или более лиц, действующих с умыслом, направленным на совершение убийства, и непосредственно участвовавших в применении насилия в процессе лишения жизни. При этом не обязательно, чтобы повреждения, повлекшие смерть, были причинены каждым из них. Возможно такое распределение обязанностей между членами группы, при котором один из них подавлял сопротивление, другой связывал жертву, третий наносил смертельные ранения. Убийство признается совершенным в группе и в том случае, когда оно начато одним лицом, а в процессе его совершения к нему присоединилось другое лицо (другие лица).

Предварительный сговор означает договоренность двух или более лиц, выраженную в любой форме и состоявшуюся до начала совершения действий, непосредственно направленных на лишение жизни потерпевшего. Если наряду с исполнителями в совершении преступления участвовали организаторы, подстрекатели или пособники, их действия квалифицируются по соответствующей части ст. 33 и по п. "ж" ч. 2 ст. 105 УК РФ.

Организованная группа состоит из двух или более лиц, объединенных умыслом на совершение одного или нескольких или неопределенного числа убийств. Такой группой убийства планируются заранее, распределяются роли среди соучастников, готовятся орудия преступления. Поэтому Пленум Верховного Суда РФ признал, что при установлении совершения убийства организованной группой все участники должны рассматриваться как соисполнители и их действия квалифицируются по п. "ж" ч. 2 ст. 105 без ссылки на ст. 33 УК РФ.

Признаки, характеризующие субъективную сторону состава убийства и личность преступника.

25. Убийство лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга (п. "б" ч. 2 ст. 105 УК РФ). Цель такого убийства - воспрепятствовать служебной или общественной деятельности либо отомстить соответствующему лицу за его служебную или общественную деятельность. В упомянутом Постановлении Пленум Верховного Суда РФ указал, что под служебной деятельностью имеются в

виду обязанности, вытекающие "из трудового договора (контракта) с государственными, муниципальными, частными и иными зарегистрированными в установленном порядке предприятиями и организациями независимо от формы собственности, с предпринимателями, деятельность которых не противоречит действующему законодательству, а под выполнением общественного долга - осуществление гражданином как специально возложенных на него обязанностей в интересах общества или законных интересах отдельных лиц, так и совершение других общественно полезных действий (пресечение правонарушений, сообщение органам власти о совершенном или готовящемся преступлении либо о местонахождении лица, разыскиваемого в связи с совершенным им правонарушением, дача свидетелем или потерпевшим показаний, изобличающих лицо в совершении преступления, и др.)".

Как видим, в Постановлении подчеркивается, что речь должна идти о любой законной деятельности потерпевшего. Посягательство на лиц, совершающих именно такую деятельность, закон рассматривает как квалифицированное преступление.

Мотивом данного преступления может быть либо месть за служебную или общественную деятельность, либо желание прекратить (или не допустить) соответствующую деятельность потерпевшего. Поэтому для квалификации содеянного по п. "б" ч. 2 ст. 105 УК РФ убийство должно быть совершено в связи с указанной деятельностью потерпевшего. Если убийство ответственного чиновника совершается по личным мотивам (например, из ревности), оно не может квалифицироваться по п. "б" данной статьи.

Закон учитывает, что месть человеку может выражаться в посягательстве не только на его жизнь, но и на жизнь близких ему людей. Поэтому закон в равной мере охраняет и их жизнь. При этом под "близкими" имеются в виду как супруги и родственники такого лица, так и любые другие лица, судьба которых значима для него (невеста, жених, друг и т.п.). Важно лишь установить, что мотивом убийства была месть данному лицу либо предупреждение, что его может постигнуть такая же судьба, если он не прекратит свою служебную или общественную деятельность.

Следует иметь в виду, что п. "б" ч. 2 ст. 105 УК РФ является общей нормой. Помимо этого закон содержит несколько специальных норм, например посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля (ст. 277 УК РФ), посягательство на жизнь лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование (ст. 295 УК РФ), посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа (ст. 317 УК РФ). В случае если потерпевшими являются указанные лица, ответственность наступает по названным статьям УК РФ; ст. 105 при квалификации действий виновного не упоминается, ибо конкуренция общей и специальной нормы решается в пользу применения только специальной нормы.

26. Убийство из корыстных побуждений или по найму, а равно сопряженное с разбоем, вымогательством или бандитизмом (п. "з" ч. 2 ст. 105 УК РФ). Корыстные побуждения всегда связаны с получением незаконной материальной выгоды или имущественного обогащения. Это может выражаться в получении денег, имущества или права на его получение, права на жилплощадь, получение наследства. С другой стороны, корысть может быть связана с избавлением от материальных затрат (возвратом долга, оплатой услуг, выполнением имущественных обязательств, уплатой алиментов и т.п.).

27. Убийством по найму является убийство, связанное с получением какого-либо материального или иного вознаграждения. При этом лицо, непосредственно совершавшее убийство, отвечает по п. "з" ч. 2 ст. 105 УК РФ, а "нанявшее" его - как подстрекатель по ч. 4 ст. 33 и п. "з" ч. 2 ст. 105 УК РФ. Иные соучастники (организаторы, пособники) несут ответственность по соответствующему пункту ст. 33 и п. "з" ч. 2 ст. 105 УК РФ.

28. Если убийство совершается в процессе разбоя, вымогательства или бандитизма, содеянное квалифицируется по совокупности ст. ст. 162, 163 или 209 УК РФ и п. "з" ч. 2 ст. 105 УК РФ. Если же убийство совершается после этих преступлений с целью их сокрытия (чтобы избежать разоблачения), то содеянное квалифицируется по ст. ст. 162, 163 или 209 и по п. "к" ч. 2 ст. 105 УК РФ.

29. Убийство из хулиганских побуждений (п. "и" ч. 2 ст. 105 УК РФ). Этот вид убийства связан с явным неуважением к обществу и общепринятым нормам морали. Поведение виновного является желанием противопоставить себя окружающим, продемонстрировать пренебрежение к правам и интересам других граждан. Это может быть убийством без видимого повода или при незначительном поводе (не ответили на вопрос, который час; не дали закурить и т.п.).

Если виновным допущены и другие (кроме убийства) умышленные действия, грубо нарушающие общественный порядок, выражающие явное неуважение к обществу и сопровождавшиеся применением насилия к гражданам либо угрозой его применения, а равно уничтожением или повреждением чужого имущества, содеянное должно быть квалифицировано по п. "и" ч. 2 ст. 105 и по соответствующей статье, предусматривающей ответственность за преступление против личности (ст. ст. 111, 112, 115) либо по ч. 2 ст. 167 или по ст. 213 УК РФ.

На практике часто возникают трудности в отграничении убийства в драке и убийства из хулиганских побуждений. Если будет установлено, что зачинщиком драки явился сам

потерпевший, а также в случае, когда драка возникла в связи с неправомерным поведением потерпевшего, содеянное нельзя рассматривать как убийство из хулиганских побуждений.

30. Убийство с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение, а равно сопряженное с изнасилованием или насильственными действиями сексуального характера (п. "к" ч. 2 ст. 105 УК РФ). Если виновный совершил убийство по любому мотиву и одновременно для того, чтобы скрыть совершенное преступление или облегчить его совершение, квалификация по данному пункту исключается. Следовательно, если убийство совершено, например, при разбойном нападении и одновременно для того, чтобы скрыть содеянное, - правильная квалификация будет по п. "з" ч. 2 ст. 105 (и ст. 162 УК РФ). Дополнительной квалификации по п. "к" не требуется.

31. Убийство, сопряженное с изнасилованием или насильственными действиями сексуального характера, может быть совершено в процессе совершения этих преступлений либо с целью их сокрытия или из мести за оказанное сопротивление. Во всех случаях действия виновного должны квалифицироваться по ст. ст. 131 или 132 и по п. "к" ч. 2 ст. 105 УК РФ.

32. Убийство по мотиву кровной мести (п. "е.1" ч. 2 ст. 105 УК РФ) может быть совершено представителем тех национальностей и народностей, среди которых сохранились обычаи кровной мести. Место совершения данного преступления может быть как на территории проживания соответствующей национальности и народности, так и в другой местности, если установлено, что мотив преступления связан с кровной местью.

33. Убийство по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо религиозной группы (п. "л" ч. 2 ст. 105 УК РФ). Этот вид убийства опасен тем, что преступные намерения виновного распространяются на неопределенный круг лиц, каждый из которых конкретно ничего плохого виновному не сделал. Преследование этих лиц связано только с их принадлежностью к определенной национальной, расовой, социальной или религиозной группе. Такое убийство направлено против двух объектов - с одной стороны, это жизнь человека, с другой - закрепленное в Конституции РФ равноправие граждан независимо от их национальной, расовой принадлежности, религиозных, политических, идеологических убеждений и т.п.

34. Убийство в целях использования органов или тканей потерпевшего (п. "м" ч. 2 ст. 105 УК РФ). Успехи медицины привели к тому, что буквально с каждым годом увеличивается число органов и тканей, которые могут быть подвергнуты трансплантации. В таких условиях обнаруживается дефицит донорского материала, что может вызвать такого рода преступления. При этом субъектом преступления может быть как медицинский работник, непосредственно использующий органы и ткани убитого для пересадки другим лицам, так и любое иное лицо. Органы и ткани могут быть взяты как у безнадежно больного человека, но в то время, когда он еще был жив, так и у здорового, который был лишен жизни специально для изъятия органов или тканей. Хотя общественная опасность таких преступлений существенно различна, в обоих случаях действия виновных должны быть квалифицированы по п. "м" ч. 2 ст. 105 УК РФ. Если виновный преследовал еще и корыстные интересы (продавал полученные в результате убийства органы и ткани), содеянное следует квалифицировать по п. п. "з" и "м" ч. 2 ст. 105 УК РФ.

35. В практике деятельности правоохранительных органов встречаются случаи умышленных убийств при совершении других преступлений, например должностным лицом при превышении должностных полномочий (ст. 286 УК РФ), руководителем или служащим частной охранной или детективной службы (ст. 203), лицом, виновным в бандитизме (ст. 209), дезорганизации нормальной деятельности учреждений, обеспечивающих изоляцию от общества (ст. 321), и др. Во всех этих и иных случаях виновный привлекается к уголовной ответственности по совокупности по ст. 105 УК РФ и по соответствующей статье УК РФ, предусматривающей наказание за совершенное преступление.

Статья 106. Убийство матерью новорожденного ребенка

Комментарий к статье 106

1. Закон предусматривает три ситуации, которые могут подпадать под действие данной статьи. Во-первых, убийство матерью новорожденного ребенка во время родов или сразу же после них. Законодатель отнес этот вид убийств к числу совершенных при смягчающих обстоятельствах, исходя из особого психофизиологического состояния женщины во время родов и вскоре после них. Убийство во время родов означает, что плод уже начал рождаться, но еще полностью не отделился от матери. Не имеет значения для квалификации содеянного как убийства, что плод еще не начал самостоятельной внеутробной жизни.

2. Во-вторых, речь идет об убийстве новорожденного ребенка в условиях психотравмирующей ситуации. Врачи считают новорожденным ребенка, которому не исполнился один месяц. Психотравмирующая ситуация может возникнуть вследствие тяжело протекающих родов, когда мать не принимает мер к сохранению жизни ребенка, например сознательно не

кормит его. Такая ситуация может возникнуть также вследствие того, что отец ребенка не признал его своим, из-за травли матери родственниками или знакомыми (например, в случае рождения ребенка вне брака), при отсутствии средств к существованию и т.п. Во всех этих случаях еще неокрепшая после родов психика матери подвергается новым испытаниям. Мать ребенка в таких случаях понимает, что она не прерывает беременность, а убивает уже рожденного ребенка.

3. Наконец, в-третьих, роды или состояние здоровья матери могут привести к ее психическому расстройству, не исключающему вменяемости. Наличие такого расстройства должна определять медицинская комиссия. Во всех этих случаях содеянное квалифицируется по ст. 106 УК РФ.

4. Не может квалифицироваться по данной статье убийство матерью своего ребенка, даже если это происходит во время родов или сразу после них, если мать заранее, еще до родов, готовилась к убийству, желая избавиться от ребенка. В этом случае ответственность наступает по п. "в" ч. 2 ст. 105 УК РФ либо по какому-то иному пункту этой части.

5. Рассматриваемое преступление может быть совершено путем как действия (удар, удушение, дача яда и т.п.), так и бездействия (мать не кормит ребенка). Особенностью этого преступления является то, что его субъектом может быть только мать ребенка. Другие лица, которые могут быть соучастниками преступления, отвечают по п. "в" ч. 2 ст. 105 УК РФ за убийство (соучастие в убийстве) лица, находящегося в беспомощном состоянии.

Уголовная ответственность матери наступает с 16 лет.

6. Субъективная сторона может выражаться только в умысле, прямом или косвенном. Мотивы могут быть разные: боязнь, что она не сможет содержать ребенка, стыд перед окружающими, боязнь родителей, опекунов, отца ребенка, иных лиц. Если смерть причинена по неосторожности, ответственность исключается.

Статья 107. Убийство, совершенное в состоянии аффекта

Комментарий к статье 107

1. Данное преступление признается совершенным со смягчающими обстоятельствами, поскольку оно спровоцировано самим потерпевшим. Кроме того, учитывается, что у виновного под влиянием аффекта снизилась возможность контролировать свои действия и руководить ими.

Для квалификации убийства по ст. 107 УК РФ необходимо установить, что виновный находился в состоянии аффекта, т.е. сильного душевного волнения, которое было вызвано действиями потерпевшего. Эти действия могут выражаться в насилии, т.е. в побоях, причинении вреда здоровью, независимо от его тяжести, либо в угрозах применить насилие, т.е. в психическом насилии. Издевательство или тяжкое оскорбление могут проявиться в унижении чести и достоинства виновного, глумлении над ним, оскорблении его национального или религиозного чувства, необоснованном обвинении в совершении преступления или аморального поступка. Такие действия могут касаться как самого виновного, так и близких ему лиц. Иные противоправные или аморальные действия потерпевшего по отношению к виновному могут заключаться в супружеской измене, шантаже, т.е. угрозе разгласить какие-либо сведения, которые данное лицо хочет сохранить в тайне, и т.п. Закон подчеркивает, что убийство рассматривается совершенным в состоянии аффекта, если оно последовало сразу же за действиями, вызвавшими такое состояние. Если между действиями потерпевшего и виновного прошло значительное время, нельзя говорить о внезапно возникшем волнении, так как у виновного было время, чтобы спокойно обдумать свой поступок и принять решение о том, как реагировать на него.

2. Вместе с тем в отличие от ст. 104 УК РСФСР ст. 107 УК РФ предусматривает новую форму убийства в состоянии аффекта - если такое состояние вызвано длительной психотравмирующей ситуацией, возникшей в связи с систематическим противоправным или аморальным поведением потерпевшего. При этой форме преступления убийство нельзя рассматривать как внезапную реакцию виновного. Здесь аффект "накапливается постепенно", и те или иные действия виновного как бы являются последней каплей, переполнившей чашу терпения. Типичным примером является убийство алкоголика-отца сыном в ответ на его многолетние издевательства над всей семьей, систематические избиения матери, насилие над малолетней падчерицей - сестрой виновного и т.д.

3. Субъектом данного преступления может быть вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

4. Субъективная сторона - прямой или косвенный умысел.

5. Необходимо отметить, что убийство в состоянии аффекта при наличии отягчающих обстоятельств, указанных в ч. 2 ст. 105 УК РФ, квалифицируется по ст. 107 УК РФ, однако наличие отягчающих обстоятельств может быть учтено судом при назначении наказания в пределах санкции комментируемой статьи.

6. Закон знает и квалифицированный состав этого преступления - убийство в состоянии аффекта двух или более лиц. Для квалификации содеянного по ч. 2 ст. 107 УК РФ необходимо,

чтобы аффект у виновного возник в связи с действиями всех потерпевших, а виновный действовал с прямым или косвенным умыслом на убийство всех этих лиц.

Если один из потерпевших был убит, а в отношении другого имело место лишь покушение, содеянное квалифицируется по совокупности преступлений - по ч. 1 ст. 107 и по ст. 30 и ч. 2 ст. 107 УК РФ.

Статья 108. Убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление

Комментарий к статье 108

1. В рассматриваемой статье предусмотрена ответственность за два самостоятельных вида преступлений.

Статья 37 УК РФ устанавливает, что причинение смерти нападающему в состоянии необходимой обороны исключает уголовную ответственность. Если же виновный допустил превышение пределов необходимой обороны, он должен нести ответственность. Однако законодатель считает, что поскольку мотивом причинения вреда была оборона, т.е. защита личности и прав обороняющегося или других лиц либо охраняемых законом интересов общества или государства, то содеянное в целом представляет значительно меньшую общественную опасность, чем убийство при иных обстоятельствах. Более того, закон считает недостаточным смягчение наказания в пределах санкции ст. 105 УК РФ, хотя п. "ж" ч. 1 ст. 61 УК РФ специально указывает на совершение преступления при нарушении условий правомерности необходимой обороны как на обстоятельство, смягчающее наказание. Поэтому закон придает этому обстоятельству значение квалифицирующего признака и формирует специальную статью со значительно меньшей санкцией.

2. Часть 2 ст. 37 УК РФ признает превышением пределов необходимой обороны умышленные действия, явно не соответствующие характеру и степени общественной опасности посягательства. Это означает, что виновный понимает: в лишении жизни нападавшего для защиты охраняемых законом прав и интересов нет необходимости. В первую очередь это касается посягательств, не представляющих угрозы для жизни, здоровья, половой неприкосновенности и свободы человека, например при краже. Такая ситуация может возникнуть при убийстве безоружного хулигана лицом, имеющим огнестрельное оружие, причинении смерти заведомо более слабому противнику либо группой лиц, отражающей приставание пьяного, и т.п. Подобного рода ситуации называются чрезмерной обороной.

3. Несвоевременной оборона будет тогда, когда нападение прекратилось и опасность лицу уже не угрожает. Здесь, однако, следует иметь в виду, что в условиях реального нападения преступника не всегда ясно, завершилось ли нападение, нет ли опасности возобновления преступного посягательства.

4. Наконец, закон специально обращает внимание на случаи, когда лицо вследствие неожиданности посягательства не могло объективно оценить степень и характер опасности нападения. Такие случаи не признаются превышением пределов необходимой обороны. Поэтому они не влекут уголовной ответственности, в том числе по ст. 108 УК РФ.

5. Субъективная сторона рассматриваемого преступления определена в ч. 2 ст. 37 УК РФ, где превышением пределов необходимой обороны признаются только умышленные действия. Умысел может быть прямым, когда виновный предвидит, что его действия могут причинить смерть потерпевшему и желает этого, либо косвенным, когда виновный не стремится к причинению смерти, но допускает это и относится к этому безразлично. Если смерть причинена в результате неосторожных действий, ответственность по ст. 108 УК РФ исключается.

6. Состояние необходимой обороны может вызвать аффект у виновного. Это не меняет квалификации содеянного, но может быть учтено при назначении наказания в рамках санкции ч. 1 ст. 108 УК РФ как смягчающее обстоятельство (п. "ж" ч. 1 ст. 61 УК РФ).

7. Убийство при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, должно преследовать цель передачи виновного в руки правосудия. Поэтому убийство лица, которое выразило согласие следовать в милицию, не оказывает и не может в конкретной обстановке оказать сопротивление или причинить вред задерживающему, или убийство связанного преступника должно рассматриваться как убийство, предусмотренное ч. ч. 1 или 2 ст. 105 УК РФ.

8. Закон признает превышением мер, необходимых для задержания преступника, их явное несоответствие характеру и степени общественной опасности совершенного преступления и обстоятельствам задержания, когда лицу без необходимости причиняется явно чрезмерный, не вызываемый обстановкой вред. В качестве примера можно привести убийство карманного вора, если можно лишь пригрозить ему оружием или причинить легкое ранение ноги.

9. Субъективная сторона рассматриваемого преступления может выражаться только в умысле, как правило, косвенном. Ответственность исключается, если смерть причинена в результате неосторожности, например при непроизвольном выстреле, рикошете пули от камня, при стрельбе по колесам автомашины, на которой скрывается преступник, если машина перевернулась и он погиб, и т.п.

10. Субъектом преступлений, предусмотренных ч. ч. 1 и 2 ст. 108 УК РФ, является физическое вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет, независимо от рода занятий и профессиональной деятельности (в том числе работник милиции, охранной службы и др.).

Статья 109. Причинение смерти по неосторожности

Комментарий к статье 109

1. Поскольку новый УК РФ определяет убийство как умышленное причинение смерти другому человеку, причинение смерти по неосторожности выпало из сферы преступлений, именуемых убийствами. Рассматриваемое преступление может быть совершено по легкомыслию (когда лицо предвидит, что его действия могут привести к смерти другого человека, но без достаточных оснований самонадеянно рассчитывает на предотвращение этого последствия) или по небрежности (когда лицо не предвидит, что его действия могут причинить смерть другому человеку, но при необходимой внимательности и предусмотрительности могло и должно было это предвидеть). На практике такие преступления бывают следствием неосторожного обращения с оружием, бытовыми приборами или источниками повышенной опасности, результатом несчастных случаев на охоте, небрежного отношения к служебным обязанностям, в частности медицинских работников.

2. Установление субъективной стороны данного преступления является решающим обстоятельством для правильной квалификации. Отличие от убийства, совершенного с косвенным умыслом, заключается в том, что при причинении смерти вследствие легкомыслия виновный хотя и предвидит возможность причинения смерти, но полагает, что смерть удастся предотвратить по конкретным обстоятельствам, на которые он рассчитывает (его ловкость, мастерство, умение владеть оружием и т.д.). При косвенном умысле виновный относится безразлично к наступлению смерти или рассчитывает на авось. Отграничение причинения смерти по неосторожности от несчастного случая (казуса) определяется тем, что лицо не предвидело наступление преступного результата, не должно и не могло его предвидеть.

3. Следует отметить, что в УК РФ имеется много специальных составов преступлений, предусматривающих ответственность за причинение смерти по неосторожности (ч. 4 ст. 111, ст. ст. 143, 167, 168, 215 - 217, 219, 220, 227, 235, 236, 238, 247, 248, 250 - 252, 263, 264 и др.). По правилам коллизии общей (ст. 109 УК РФ) и специальных норм содеянное квалифицируется только по специальной норме. Иными словами, если смерть наступила при обстоятельствах, указанных в одной из специальных норм, содеянное квалифицируется по этим нормам, а ст. 109 не применяется.

4. Части 2 и 3 рассматриваемой статьи предусматривают квалифицированный состав преступления. Она применяется тогда, когда смерть причинена вследствие ненадлежащего исполнения лицом своих служебных обязанностей (например, при проведении врачом хирургической операции) или когда смерть причинена по неосторожности двум или более лицам.

5. Субъект преступления - физическое вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Статья 110. Доведение до самоубийства

Комментарий к статье 110

1. В ряде стран мира предусмотрена уголовная ответственность за попытку самоубийства. Российское дореволюционное право (Уголовное уложение 1903 г.) наказывало склонение к самоубийству. Действующий УК РФ предусматривает ответственность за доведение лица до самоубийства или до покушения на самоубийство. Объективная сторона преступления выражается в определенных действиях (в отдельных случаях - в бездействии), способы которых описаны в законе.

2. Одним из таких способов являются угрозы. Они могут касаться физической расправы, уничтожения имущества, лишения жилья, материальной или медицинской помощи, разглашения каких-либо сведений, которые потерпевший хочет сохранить в тайне.

3. Жестокое обращение может выражаться в нанесении побоев, истязании, лишении воды, пищи, одежды, жилища, материальной помощи (если лицо не имеет других источников существования).

4. Систематическое унижение человеческого достоинства может выражаться в глумлении, оскорблении, особенно в присутствии третьих лиц, распространении ложных слухов, систематических необоснованных придирках на работе, незаконном увольнении. По материалам одного уголовного дела муж унижал достоинство своей жены, систематически сожительствуя в ее присутствии с другими женщинами.

Следует иметь в виду, что деяние не может выражаться в законных действиях, например в законном привлечении в качестве обвиняемого, увольнении с работы вследствие ненадлежащего исполнения служебных обязанностей, разрыва семейных или интимных отношений и т.п.

5. Обязательным элементом состава преступления является последствие - самоубийство или покушение на него. Если указанные действия имели место, но самоубийство или покушение на него не последовали, состав данного преступления отсутствует.

6. Для правильной квалификации содеянного важно установить причинную связь между действиями виновного и последовавшим самоубийством или покушением на него. Если самоубийство явилось результатом других событий (например, обнаружившейся неизлечимой болезни потерпевшего), состав преступления отсутствует.

7. Субъективная сторона может выражаться в неосторожности или в косвенном умысле. Если установлено, что виновный совершал указанные в ст. 110 УК РФ действия, желая довести потерпевшего до самоубийства, содеянное следует рассматривать как умышленное убийство (ст. 105 УК РФ).

8. Субъект - вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Статья 111. Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью

Комментарий к статье 111

1. Здоровье человека является одним из важнейших благ. Поэтому оно охраняется государством. Преступления против здоровья предусмотрены, наряду с преступлениями против жизни, в главе 16 УК РФ, которая является первой главой Особенной части. Этим подчеркивается важность и приоритетность охраны этого важнейшего объекта. Закон предусматривает ответственность за причинение тяжкого, средней тяжести и легкого вреда здоровью. Разграничение видов вреда здоровью дается в тексте соответствующих статей и детализируется в специальном ведомственном нормативном акте - Правилах судебно-медицинской экспертизы тяжести вреда здоровью, утвержденных Приказом Министерства здравоохранения РФ от 10 декабря 1996 г. N 407 в ред. Приказа от 5 марта 1997 г. N 61 <1>.

<1> Уголовный кодекс Российской Федерации с постатейными материалами. М.: Спарк, 1998. С. 203. Данные Правила признаны утратившими силу Приказом Минздрава России от 14 сентября 2001 г. N 361. Однако новых правил взамен указанных до сих пор не принято. На практике руководствуются данными Правилами.

2. Объектом рассматриваемых преступлений является здоровье как физиологическое состояние организма. В УК РФ за одним исключением (ст. 339) наказывается причинение вреда здоровью другого человека.

3. Объективная сторона может выражаться в действии (или бездействии) путем механического, физического, химического, биологического или психического воздействия. Обязательным элементом состава преступления являются последствия, которыми является вред здоровью той или иной тяжести. Этот вред может состоять: 1) в нарушении анатомической целостности органов или тканей; 2) нарушении физиологических функций органов или тканей; 3) заболевании или патологическом состоянии органов или тканей. Обязательно установление причинной связи между деянием и последствием.

4. Субъективная сторона - прямой или косвенный умысел. В судебной практике часто встречается причинение вреда здоровью с неопределенным умыслом. Причинение тяжкого вреда здоровью наказывается и в том случае, когда вред причиняется по неосторожности.

5. Уголовная ответственность за умышленное причинение тяжкого и средней тяжести вреда здоровью наступает с 14 лет, за остальные преступления против здоровья - с 16 лет.

6. Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью является самым опасным преступлением против здоровья. При формулировании основного состава данного преступления закон не дает описания действия, подчеркивая тем самым, что тяжкий вред здоровью может быть причинен любым способом, но подробно описывает последствия преступления, ибо именно по последствию различаются разные виды вреда здоровью.

Один из важнейших признаков причинения тяжкого вреда здоровью - опасность для жизни человека в момент причинения. Это означает, что при обычном течении этот вред приводит к смерти. Спасение жизни человека оказанием своевременной медицинской помощи на оценку вида

вреда не влияет. Правила судебно-медицинской экспертизы тяжести вреда здоровью относят к тяжкому вреду проникающие ранения черепа, переломы костей свода и основания черепа, ушиб головного мозга тяжелой, а в некоторых случаях и средней степени, проникающие ранения позвоночника, переломы и вывихи позвонков, проникающие ранения глотки, трахеи, пищевода, грудной клетки, брюшины, мочевого пузыря, кишечника, повреждения крупных кровеносных сосудов и т.п.

7. К тяжкому вреду здоровью относятся также повреждения, непосредственно не угрожающие жизни, но повлекшие потерю зрения, речи, слуха или какого-либо органа либо утрату органом его функций (например, руки, ноги или утрату ими функций, потерю производительной способности или способности к совокуплению, оплодотворению, зачатию или деторождению), прерывание беременности, психическое расстройство, заболевание наркоманией либо токсикоманией. К этой же категории относятся ранения, приведшие к неизгладимому обезображиванию лица (при этом вопрос о неизгладимости рубца решает судебно-медицинский эксперт, а об обезображивании - суд с учетом возраста, пола и других особенностей потерпевшего; если для удаления рубца требуется косметическая операция, повреждение считается неизгладимым).

Тяжким вредом считается также значительная стойкая (т.е. на срок свыше 120 дней) утрата общей трудоспособности не менее чем на одну треть или заведомо для виновного полная утрата профессиональной трудоспособности (например, утрата пальца у пианиста).

8. Субъективная сторона преступления - прямой или косвенный умысел.

9. Квалифицирующие признаки разбиты на три категории. К первой (ч. 2 ст. 111 УК РФ) законодатель относит причинение тяжкого вреда лицу или его близким в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга; причинение вреда с особой жестокостью, издевательством или мучениями для потерпевшего, а равно лицу, заведомо для виновного находящемуся в беспомощном состоянии; общеопасным способом; по найму; из хулиганских побуждений; по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы; в целях использования органов или тканей потерпевшего.

10. Особо квалифицированный состав (ч. 3 ст. 111 УК РФ) констатируется, если вред причинен группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; в отношении двух или более лиц.

Анализ указанных признаков см. в комментарии к ст. 105 УК РФ.

11. Кроме того, в комментируемой статье имеется еще ч. 4, которая предусматривает ответственность за причинение тяжкого вреда здоровью, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшего. Налицо состав с двойной виной: вред здоровью причиняется умышленно (с прямым или косвенным умыслом), но отношение к причинению смерти - неосторожное (в форме легкомыслия или небрежности). Это означает, что виновный предвидел, что его действия могут причинить смерть потерпевшему, но без достаточных оснований рассчитывал на ее предотвращение либо не предвидел, но мог и должен был предвидеть возможность наступления смерти. Отличие от умышленного убийства в том, что виновный не желал и сознательно не допускал (не относился безразлично) к наступлению смерти потерпевшего. Отличие от неосторожного убийства в том, что виновный умышленно причинял вред здоровью потерпевшего.

Статья 112. Умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью

Комментарий к статье 112

1. Данный вид вреда здоровью не связан с опасностью для жизни потерпевшего и не влечет указанных при анализе ст. 111 УК РФ вредных последствий. Признаками этого преступления являются длительная (свыше 21 дня) временная утрата трудоспособности или значительная стойкая утрата трудоспособности от 10 до 30%. Здесь имеются в виду трещины и переломы мелких костей, одного - трех ребер на одной стороне груди, вывихи в мелких суставах, потеря слуха на одно ухо, потеря пальца руки или ноги.

2. Субъективная сторона - прямой или косвенный умысел. Уголовная ответственность за причинение вреда здоровью средней тяжести по неосторожности действующим законодательством не предусмотрена.

3. Квалифицирующие признаки сгруппированы в ч. 2 комментируемой статьи. К ним отнесены: причинение средней тяжести вреда здоровью двум или более лицам; лицу или его близким в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга; с особой жестокостью, издевательством или мучениями для потерпевшего, а равно лицу, заведомо для виновного находящемуся в беспомощном состоянии; группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; из хулиганских

побуждений; по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы (пункт в ред. Федерального закона от 24 июля 2007 г. N 211-ФЗ).

Анализ указанных признаков см. в комментарии к ст. 105 УК РФ.

Статья 113. Причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью в состоянии аффекта

Комментарий к статье 113

1. В данной статье предусматривается причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью в состоянии аффекта.

2. О понятии тяжкого и средней тяжести вреда здоровью см. комментарий к ст. ст. 111 и 112 УК РФ.

3. Понятие внезапно возникшего сильного душевного волнения (аффекта), вызванного насилием, издевательством или тяжким оскорблением со стороны потерпевшего либо иными противоправными или аморальными действиями (бездействием) потерпевшего, а равно длительной психотравмирующей ситуацией, возникшей в связи с систематическим противоправным или аморальным поведением потерпевшего, см. в комментарии к ст. 107 УК РФ.

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. Понятие тяжкого или средней тяжести вреда здоровью см. в комментарии к ст. ст. 111 и 112 УК РФ.

2. Понятия превышения пределов необходимой обороны и превышения мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, см. в комментарии к ст. 108 УК РФ.

3. Часть 1 ст. 114 УК РФ предусматривает ответственность только за причинение тяжкого вреда здоровью при превышении пределов необходимой обороны. Причинение при превышении пределов необходимой обороны вреда здоровью средней тяжести и легкого уголовной ответственности не влечет.

4. При причинении вреда здоровью лицом, превысившим меры, необходимые для задержания лица, уголовная ответственность наступает при причинении как тяжкого, так и средней тяжести вреда здоровью. Если последствие выразилось в легком вреде здоровью, уголовная ответственность не наступает.

5. Об условиях применения комментируемой статьи см. комментарий к ст. 108 УК РФ.

Статья 115. Умышленное причинение легкого вреда здоровью

Комментарий к статье 115

1. Легкий вред здоровью влечет уголовную ответственность лишь в том случае, когда он вызвал кратковременное (более 6 и не свыше 21 дня) расстройство здоровья или незначительную (5%) стойкую утрату общей трудоспособности.

2. Уголовная ответственность за причинение легкого вреда здоровью наступает только в случае умышленной вины в форме прямого или косвенного умысла.

3. Субъект - физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

4. Квалифицирующий признак - причинение легкого вреда здоровью из хулиганских побуждений - введен после внесения изменений в ст. 213 УК РФ (хулиганство) в 2003 г.

5. Комментарий к п. "б" ч. 2 ст. 115 см. в комментарии к ст. 105 УК РФ.

Статья 116. Побои

Комментарий к статье 116

1. Побои представляют собой действия, выражающиеся в нанесении ударов или совершении иных насильственных действий, причиняющих физическую боль человеку. Если побои вызывают последствия, указанные в ст. ст. 111, 112 или 115 УК РФ, - содеянное квалифицируется по этим статьям и упоминания ст. 116 не требуется.

2. Побои могут вызвать царапины, ссадины, кровоподтеки и т.п., но могут и не оставить никаких следов на теле человека. Иные насильственные действия могут выражаться в щипании, сечении, укусах натравленных собак и т.д.

3. Субъективная сторона выражается только в прямом умысле.

4. Субъект - вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет.

5. Квалифицированный состав данного преступления - нанесение побоев из хулиганских побуждений - введен после внесения изменений в ст. 213 УК РФ (хулиганство) в 2003 г.

6. Комментарий к п. "б" ч. 2 ст. 116 см. в комментарии к ст. 105 УК РФ.

Статья 117. Истязание

Комментарий к статье 117

1. Истязание определяется в законе как причинение физических или психических страданий путем систематического нанесения побоев либо иными насильственными действиями, если это не причинило тяжкого или средней тяжести вреда здоровью (ст. ст. 111 и 112 УК РФ). В последнем случае содеянное квалифицируется по этим статьям УК РФ, и ссылки на комментируемую статью не требуется.

2. В отличие от побоев, предусмотренных ст. 116 УК РФ, истязания связываются с систематическим нанесением побоев. Систематичность предполагает как нанесение побоев несколько раз (практика исходит из того, что это было не менее трех раз) <1>, так и внутреннюю связь этих избиений. Побои могут быть нанесены рукой, палкой, плетью, розгами или любыми другими предметами.

<1> БВС РСФСР. 1979. N 12.

3. Страдания - это многократная, длительная боль, которую испытывает потерпевший. Иные насильственные действия могут заключаться в длительном лишении пищи, питья, запирании в холодном подвале, привязывании на длительное время на морозе. Психические страдания могут быть причинены, например, привязыванием боязливого человека (женщины, ребенка) ночью на кладбище, в лесу, запирании в темном помещении.

4. Субъективная сторона - прямой умысел.

5. Субъект - вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

6. Квалифицированный состав преступления предусмотрен ч. 2 ст. 117 УК РФ. Он констатируется в том случае, если истязания совершены в отношении двух или более лиц; в отношении лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга; в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности; в отношении заведомо несовершеннолетнего или лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии либо в материальной или иной зависимости от виновного, а равно лица, похищенного либо захваченного в качестве заложника; с применением пытки; группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; по найму; по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы (пункт в ред. Федерального закона от 24 июля 2007 г. N 211-ФЗ).

7. Большинство этих признаков рассматривалось при анализе ст. 105 УК РФ. Под материальной или иной зависимостью понимается зависимость несовершеннолетних детей от родителей, престарелых родителей от содержащих их детей, иждивенца от лица, который его содержит, подчиненного от начальника, ученика от учителя и т.д.

8. Определение пытки дано в примечании к ст. 117 УК РФ. Пытка определяется как "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". Пытка - это особо изощренный способ физического воздействия, например прижигание утюгом, использование электротока, кипятка, введение игл под ногти, использование специальных приспособлений для пыток и т.п.

Статья 118. Причинение тяжкого вреда здоровью по неосторожности

Комментарий к статье 118

1. Понятие тяжкого вреда здоровью см. в комментарии к ст. 111 УК РФ. Отличие данной статьи заключается только в субъективной стороне. Рассматриваемое преступление может быть совершено по легкомыслию или небрежности.

2. Если результатом неосторожности явилась смерть потерпевшего, содеянное подлежит квалификации по ст. 109 УК РФ.

3. Квалифицированный состав преступления (ч. 2 комментируемой статьи) связан с ненадлежащим исполнением лицом своих профессиональных обязанностей. Если ненадлежащее исполнение лицом своих профессиональных обязанностей допускает должностное лицо, наступает ответственность за халатность по ст. 293 УК РФ. Если тяжкий вред здоровью допущен вследствие нарушения правил безопасности на объектах атомной энергетики, при ведении горных, строительных или иных работ, на взрывоопасных объектах и т.п., ответственность наступает по ст. ст. 215 - 217 УК РФ и др. Все указанные нормы могут рассматриваться как специальные по отношению к ст. 118 в случае, если по неосторожности потерпевшим был причинен тяжкий вред здоровью.

4. Если тяжкий вред здоровью причинен в результате нарушения правил дорожного движения и других транспортных правил, наступает ответственность по ст. 246 и другим статьям главы 27 УК РФ.

5. Причинение по неосторожности легкого или средней тяжести вреда здоровью не влечет уголовной ответственности.

Статья 119. Угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью

Комментарий к статье 119

1. Высказывание намерения совершить преступление рассматривается как допреступная стадия совершения преступления - обнаружение умысла. Как общее правило она не влечет уголовной ответственности. Однако законодатель делает исключение для некоторых преступлений, выражающихся в угрозе убийством, а иногда и другими насильственными действиями. Установлена уголовная ответственность и за угрозу убийством или причинением тяжкого вреда здоровью.

2. Объективная сторона этого преступления заключается в высказывании намерения убить другое лицо или причинить тяжкий вред его здоровью, т.е. в психическом насилии. Угроза может быть высказана устно, письменно, через третьих лиц, по телефону, электронной почте и т.п. Не влечет уголовной ответственности угроза совершить другое, в том числе тяжкое и даже особо тяжкое, преступление, например изнасилование, уничтожение имущества и др.

3. Закон обращает внимание на реальность высказанной угрозы. Насколько реальной является угроза, определяет суд. При этом принимается во внимание, была ли достаточно серьезной причина угрозы, что представляет собой личность угрожавшего (например, угроза убить, исходящая от рецидивиста, может быть воспринята как реальная, а такая же угроза, сказанная в сердцах коллегой, раздосадованным промахом в совместной работе, - как нереальная). Реальность угрозы может быть подкреплена демонстрацией оружия или предполагаемого орудия преступления. Главным же критерием должно быть восприятие угрозы потерпевшим, которому угроза адресована.

4. Преступление считается оконченным с момента высказывания угрозы. Если предприняты какие-то действия по реализации угрозы, может идти речь о приготовлении к совершению убийства или причинения вреда здоровью. Если угроза была реализована путем убийства, причинения тяжкого вреда здоровью или покушения на одно из этих преступлений, содеянное влечет ответственность по одной из этих статей и при необходимости по ст. 30 УК РФ без упоминания ст. 119.

5. Субъективная сторона - прямой умысел, мотивы могут быть любыми: хулиганские побуждения, месть и др.

6. Субъект - вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет.

7. Если угроза является элементом совершения другого преступления, например изнасилования, разбоя, вымогательства, содеянное квалифицируется по соответствующим статьям УК РФ - 131, 162, 163.

8. В УК РФ предусмотрены специальные виды угроз, адресованные лицам, осуществляющим правосудие или предварительное следствие, представителям власти, свидетелям, начальнику со стороны подчиненного военнослужащего и т.п. В этих случаях ответственность наступает по ст. ст. 296, 309, 318, 321, 333.

9. Квалифицирующий признак, образующий состав ч. 2 ст. 119 УК РФ, введен Федеральным законом от 24 июля 2007 г. N 211-ФЗ (см. комментарий к ст. 105 УК РФ).

Статья 120. Принуждение к изъятию органов или тканей человека для трансплантации

Комментарий к статье 120

1. Успехи медицины все больше расширяют сферу трансплантации органов и тканей человека. Одновременно увеличивается опасность получения органов и тканей для трансплантации с помощью совершения преступлений. Одно из них предусмотрено ст. 120 УК РФ.

2. Закон РФ от 22 декабря 1992 г. "О трансплантации органов и (или) тканей человека" регламентирует порядок изъятия органов и тканей для трансплантации, в частности, от живого человека. Обязательными условиями являются заключение консилиума врачей, гласящее, что изъятие органа или ткани не причинит серьезного вреда здоровью донора, и его добровольное согласие.

3. Объект данного преступления - здоровье человека.

4. Объективная сторона преступления - принуждение человека к изъятию органов или тканей для трансплантации. Способы - насилие или угроза применением насилия. Поскольку в законе не оговорено иное, следует признать, что насилие или угроза могут быть адресованы не только потенциальному донору, но и другому человеку, например супругу, ребенку, с целью принудить потенциального донора дать согласие на трансплантацию. Состав преступления будет окончен с момента применения насилия или высказывания угрозы.

5. Угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью с целью принуждения человека к изъятию органов или тканей для трансплантации дополнительной квалификации по ст. 119 УК РФ не требует. Угроза может быть высказана лично или через какое-либо лицо, устно, письменно, по телефону или иным способом.

6. Если насилие выразилось в причинении тяжкого вреда здоровью, содеянное квалифицируется по п. "ж" ч. 2 ст. 111 УК РФ, без ссылки на ст. 120. Насилие в форме причинения вреда здоровью средней тяжести квалифицируется по ст. 120 и ст. 112 УК РФ по совокупности, насилие в форме легкого вреда здоровью квалифицируется только по ст. 120 УК РФ без указания на ст. 115.

7. Субъективная сторона - прямой умысел, субъект - любое лицо, достигшее возраста 16 лет.

8. Часть 2 ст. 120 УК РФ предусматривает квалифицированный состав преступления. Квалифицирующие признаки касаются личности потерпевшего - лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии либо в материальной или иной зависимости от виновного. Беспомощное состояние лица может определяться его физическим или психическим состоянием. Такими лицами могут быть малолетние дети, престарелые, тяжелобольные, лица, находящиеся в состоянии тяжелого алкогольного опьянения, а также лица, страдающие психическими расстройствами, лишающими их способности правильно понимать происходящее. Закон говорит о лице, находящемся в заведомо беспомощном состоянии. Это значит, что виновный осознает беспомощность потерпевшего.

9. В материальной зависимости могут находиться несовершеннолетние дети, престарелые родители, иные нетрудоспособные иждивенцы, не имеющие иных источников дохода. В иной зависимости находится подчиненный от начальника, должник от кредитора, наниматель жилья от наймодателя и т.п.

10. Преступление является оконченным с момента высказывания угрозы или начала применения насилия.

11. Если принуждение привело к изъятию органов или тканей, ответственность наступает по соответствующей статье УК РФ за причинение вреда здоровью, если последовала смерть потерпевшего, - по п. "м" ч. 2 ст. 105 УК РФ.

Статья 121. Заражение венерической болезнью

Комментарий к статье 121

1. В отличие от ранее действовавшего законодательства заражение другого лица венерической болезнью наказывается только в том случае, если это последствие наступило. Поставление в опасность заражения путем полового сношения или иным путем, если заражение не наступило, уголовной ответственности не влечет.

2. Способ заражения - посредством полового сношения или бытовым путем (использование общей посуды, белья, полотенца и т.п.) - значения не имеет.

3. Субъективная сторона - прямой или косвенный умысел либо легкомыслие. Закон прямо говорит, что речь идет о лице, знавшем о наличии у него венерического заболевания. При прямом умысле виновный может руководствоваться мотивом мести, при косвенном умысле - безразлично относится к заражению, например, случайного полового партнера. Легкомыслие может быть тогда, когда лицо принимает меры к недопущению заражения, но эти меры оказываются недостаточными (например, презерватив рвется во время полового сношения). Уголовная ответственность исключается, если половое сношение произошло вопреки воле больного (например, при изнасиловании).

4. Субъект - лицо, достигшее 16-летнего возраста, страдающее венерической болезнью и знающее о наличии у него такой болезни.

5. Квалифицированный состав преступления будет при заражении двух или более лиц либо заведомо несовершеннолетнего. При этом не имеет значения, заразило лицо обоих лиц одновременно или в разное время. Если потерпевший несовершеннолетний, виновный должен знать об этом или, во всяком случае, допускать, что это лицо не достигло 18 лет. При заражении нескольких лиц нужно удостовериться, что во всех эпизодах преступлений не истекли сроки давности привлечения к уголовной ответственности.

Статья 122. Заражение ВИЧ-инфекцией

Комментарий к статье 122

1. ВИЧ-инфекция значительно более опасна для человека, чем венерическая болезнь. Пока она не поддается излечению. Поэтому можно согласиться с теми учеными, которые считают объектом этого преступления не только здоровье, но и жизнь человека. С учетом опасности ВИЧ-инфекции для жизни законодатель установил ответственность не только за заражение, но и за заведомое поставление лица в опасность заражения ВИЧ-инфекцией.

2. Способ совершения этого преступления в законе не регламентирован, но чаще всего поставление в опасность заражения ВИЧ-инфекцией осуществляется путем полового гетеро- или гомосексуального контакта или использования шприцев наркоманами.

3. Состав преступления, предусмотренный комментируемой статьей, считается оконченным уже при поставлении лица в опасность заражения, например при половом сношении, независимо от того, наступило ли заражение фактически.

4. Субъективная сторона характеризуется сознанием лица, что он является носителем ВИЧ-инфекции, о чем говорят слова "заведомое поставление". Это предполагает наличие прямого умысла (когда виновный желает заразить другое лицо), косвенного умысла (когда он безразлично относится к возможности заражения) или легкомыслия (когда он рассчитывает, что заражения не произойдет, например вследствие стерилизации, хотя, как потом выяснилось, недостаточно тщательной, использованного шприца).

5. Субъект - вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста и являющееся носителем ВИЧ-инфекции.

6. Квалифицированный состав этого преступления предусмотрен ч. 2 ст. 122 УК РФ. Он констатируется, если виновный заразил другое лицо ВИЧ-инфекцией. При этом для квалификации преступления не имеет значения, заболел ли потерпевший СПИДом.

7. Особо квалифицированный состав преступления (ч. 3 комментируемой статьи) будет в том случае, когда заражены два или более лица или несовершеннолетний, причем виновный должен знать, что потерпевший не достиг возраста 18 лет.

8. Часть 4 ст. 122 УК РФ предусматривает самостоятельный состав преступления - заражение другого лица ВИЧ-инфекцией вследствие ненадлежащего исполнения лицом своих профессиональных обязанностей. С преступлением, предусмотренным ч. ч. 1 - 3 этой статьи, общим является только последствие - заражение ВИЧ-инфекцией.

9. Субъектом этого преступления является медицинский работник, чья деятельность связана с переливанием донорской крови, использованием медицинских инструментов или контактирующий с ВИЧ-инфицированными лицами.

10. Объективная сторона этого преступления выражается в ненадлежащем исполнении таким лицом своих профессиональных обязанностей, нарушении служебных инструкций по вторичному использованию медицинских инструментов, их стерилизации и других мер профилактики заражения ВИЧ-инфекцией.

11. Субъективная сторона - неосторожность в форме легкомыслия или небрежности.

12. В 2003 г. ст. 122 УК РФ была дополнена примечанием, в соответствии с которым лицо, заразившее другое лицо ВИЧ-инфекцией, освобождается от уголовной ответственности, если потерпевший был предупрежден о наличии у первого лица такой болезни и добровольно согласился совершить действия, создавшие опасность заражения.

13. Если поставление в опасность заражения ВИЧ-инфекцией имело место в процессе совершения какого-либо преступления против половой свободы или половой неприкосновенности, содеянное квалифицируется по ст. 122 и по соответствующей статье главы 18 УК по совокупности преступлений.

Статья 123. Незаконное производство аборта

Комментарий к статье 123

1. В целях охраны здоровья женщин установлены правила искусственного прерывания беременности - аборта. Одно из этих правил разрешает производство аборта только лицам, имеющим высшее медицинское образование соответствующего профиля. Нарушение его влечет уголовную ответственность.

2. Лицом, имеющим высшее медицинское образование соответствующего профиля, должен считаться, например, врач-гинеколог или акушер. Если аборт производит такое лицо, уголовная ответственность исключается независимо от условий (больничных, внебольничных, например, домашних), срока беременности, наличия противопоказаний и т.п.

3. Уголовная ответственность исключается и в случае, если аборт произведен в состоянии крайней необходимости, например для спасения жизни матери.

4. Оконченный состав преступления будет налицо, если операция завершилась прерыванием беременности, независимо от причинения какого-либо вреда здоровью женщины. Предполагается, что прерывание беременности производится с согласия женщины, в противном случае наступает ответственность по ст. 111 УК РФ. Упоминания ст. 123 в таком случае не требуется.

5. Субъективная сторона - прямой умысел. Субъект - лицо, не имеющее высшего медицинского образования соответствующего профиля, достигшее возраста 16 лет.

6. Квалифицированный состав этого преступления (ч. 3 ст. 123 УК РФ) констатируется, если действия виновного повлекли по неосторожности смерть потерпевшей либо причинение тяжкого вреда ее здоровью. Здесь налицо состав с двойной формой вины. Умышленное отношение к действию - производству аборта и неосторожное (в форме легкомыслия или небрежности) к последствиям (смерть потерпевшей либо причинение тяжкого вреда ее здоровью). Разумеется, состав преступления будет налицо лишь при наличии причинной связи между действиями виновного и наступившим последствием.

7. Если смерть потерпевшей или тяжкий вред ее здоровью причинены врачом надлежащего профиля, может наступить ответственность по ст. ст. 109 или 118 УК РФ.

Статья 124. Неоказание помощи больному

Комментарий к статье 124

1. Основы законодательства Российской Федерации об охране здоровья граждан от 22 июля 1993 г. указывают, что срочная медицинская помощь гражданам при состояниях, требующих срочного медицинского вмешательства (при несчастных случаях, травмах, отравлениях и других состояниях и заболеваниях), должна оказываться лечебно-профилактическими учреждениями независимо от территориальной, ведомственной подчиненности и формы собственности, медицинскими работниками, а также иными лицами, обязанными оказывать ее в виде первой помощи по закону или специальному правилу. Медицинские работники, дающие клятву Гиппократа, должны оказывать неотложную медицинскую помощь независимо от того, находятся ли они при исполнении своих служебных обязанностей.

2. Объективная сторона неоказания помощи больному состоит в бездействии. Это может выражаться в неявке к больному по вызову, отказе выполнять те или иные процедуры (например, отказ в переливании крови, подключении к аппарату искусственного кровообращения, применить искусственное дыхание, отправить больного в больницу, вызвать "скорую помощь" и т.п.). Лицо обязано оказывать медицинскую помощь, но не делает этого без уважительных причин. Для наличия состава преступления должно быть установлено, что лицо обязано было оказать медицинскую помощь, но не оказало ее без уважительных причин. Уважительными причинами могут быть стихийные бедствия (например, разлив реки, мешающий врачу прибыть к больному), болезнь самого врача, отсутствие лекарств, медицинских инструментов, транспорта для доставления больного в стационар и т.п.

3. Обязательным элементом состава преступления является также наступление последствий: для основного состава преступления (ч. 1) - причинение вреда здоровью средней тяжести, для квалифицированного (ч. 2) - смерть больного или причинение тяжкого вреда его здоровью.

4. Субъективная сторона - прямой или косвенный умысел по отношению к бездействию и неосторожность в форме легкомыслия или небрежности к последствию.

5. Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет и обязанное оказывать медицинскую помощь. Это могут быть врачи, средние медицинские работники (фельдшеры, медсестры), а также руководители туристических групп, зимовок и другие лица, если обязанность оказания медицинской помощи официально возложена на них нормативным актом или каким-либо правилом.

Статья 125. Оставление в опасности

Комментарий к статье 125

1. Оказание помощи лицу, находящемуся в опасности, является моральным долгом любого человека. Однако в некоторых случаях закон возлагает такую обязанность под страхом уголовного наказания.

2. Объективная сторона преступления заключается в том, что виновный не оказал помощи лицу, которое находилось в опасном для жизни или здоровья состоянии и было лишено возможности принять меры к самосохранению по малолетству, старости, болезни или вследствие своей беспомощности. При этом должно быть установлено, что виновный имел возможность оказать необходимую помощь этому лицу и, кроме того, был обязан иметь о нем заботу (например, родители обязаны заботиться о своих детях) либо сам поставил его в опасное для жизни или здоровья состояние.

Наступление последствий в виде смерти или какого-либо вреда здоровью не требуется.

3. Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет и обязанное оказать помощь потерпевшему. Конкретно это может быть охранник; спасатель на водной станции; руководитель туристической группы, который бросил туристов в горах во время грозы; пловец, который уговорил своего товарища переплыть реку, обещав ему помощь, и оставил его; водитель, совершивший наезд на человека и оставивший место аварии.

4. Состав преступления будет окончен тогда, когда лицо могло оказать помощь, но не сделало этого.

5. Субъективная сторона - прямой умысел по отношению к действию и неосторожность к наступившим последствиям. Мотив может быть разный: месть, ревность, боязнь ответственности.

6. По ст. 125 УК РФ должно квалифицироваться подкидывание новорожденных детей, если это создает возможность наступления их смерти, оставление без помощи тяжело раненного, даже если ранение нанесено в процессе необходимой обороны.

7. Если же лицо оставило без помощи потерпевшего, не сознавая, что он нуждается в помощи, уголовная ответственность исключается.

Глава 17. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ СВОБОДЫ, ЧЕСТИ И ДОСТОИНСТВА ЛИЧНОСТИ

Статья 126. Похищение человека

Комментарий к статье 126

1. Рассматриваемая глава посвящена охране свободы, чести и достоинства личности. Часть 1 ст. 22 Конституции РФ предусматривает право каждого на свободу и личную неприкосновенность. Свобода и личная неприкосновенность являются важнейшими правами и благами человека. Поэтому посягательства на них не могут не рассматриваться как опаснейшие преступления.

2. Похищение человека - одно из наиболее опасных преступлений, которое в последние годы получило достаточно большое распространение. Его основным объектом является свобода человека, но нередко оно совершается в такой форме, что ставится в опасность также жизнь и здоровье похищенного.

3. Объективную сторону составляет захват человека и его тайное перемещение в другое место, которое держится в секрете от его родных или иных заинтересованных в его судьбе лиц. Если речь идет о ребенке, он может не знать, что похищен, если его переместили в другое место путем обмана. Если перемещение человека втайне от лиц, заинтересованных в его судьбе, происходит с его согласия (невынужденного), ответственность по ст. 126 УК РФ исключается.

4. Не образует состава данного преступления похищение ребенка его родителем, дедом или бабушкой у других лиц (например, у матери или иных родственников), если это делается в интересах ребенка (во всяком случае, так думают похитившие его родственники).

5. Отличие от незаконного лишения свободы (ст. 127 УК РФ) заключается в том, что при совершении последнего потерпевший ограничивается в передвижении, но не перемещается из того места, где он находился (дома, на работе, в гостях и т.п.).

6. Отличие от захвата заложника (ст. 206 УК РФ) в том, что при захвате заложника его местонахождение не скрывается, но заинтересованные лица к нему не допускаются под угрозой расправы над заложником.

7. Оконченным состав похищения человека будет в момент захвата и перемещения в другое место.

8. Субъективная сторона - прямой умысел. Субъект - любое лицо, достигшее возраста 14 лет.

9. На практике чаще всего преступление совершается при наличии квалифицирующих обстоятельств: группой лиц по предварительному сговору; с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия (под насилием, опасным для жизни или здоровья, имеется в виду вред здоровью - тяжкий, средней тяжести или легкий); с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия (может быть огнестрельное, холодное, газовое оружие, а также любые предметы, которые могут быть использованы для причинения вреда здоровью, если они были специально доставлены к месту совершения преступления); в отношении заведомо несовершеннолетнего или женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности (имеется в виду, что похитители знали о несовершеннолетнем возрасте похищенного лица или о беременности похищенной женщины); в отношении двух или более лиц; из корыстных побуждений (например, бесплатное использование похищенного на работах, требование выкупа и др.). Хотя бы одного из этих обстоятельств достаточно для признания похищения квалифицированным.

10. Закон предусматривает и особо квалифицированный состав преступления, если преступление совершается: организованной группой, а также при причинении потерпевшему по неосторожности смерти или иных тяжких последствий. Иные тяжкие последствия могут выражаться в самоубийстве потерпевшего или кого-либо из его близких родственников, тяжком заболевании, например психическом, кого-либо из них. Естественно, должно быть доказано, что эти последствия находятся в причинной связи с действиями виновного.

11. В случае убийства похищенного наступает ответственность по совокупности по п. "в" ч. 2 ст. 105 и по ст. 126 УК.

12. Рассматриваемая статья имеет поощрительную норму, выраженную в примечании, согласно которому лицо, добровольно освободившее похищенного, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления. Данная норма введена для того, чтобы до последнего момента сохранить шанс освобождения похищенного без причинения ему вреда. С другой стороны, это позволяет виновному "одуматься" и, освободив похищенного, избежать ответственности.

Для применения этой нормы, однако, необходимо, чтобы лицо освободило похищенного добровольно, т.е. тогда, когда оно еще могло его тайно удерживать. Если в действиях виновного содержится состав другого преступления, он подлежит за него ответственности (например, за избиение похищенного, причинение какого-либо вреда его здоровью).

Статья 127. Незаконное лишение свободы

Комментарий к статье 127

1. Незаконное лишение человека свободы отличается от похищения тем, что потерпевший никуда не перемещается, а остается там, где он оказался по собственной воле, однако виновный не дает ему возможности передвигаться и менять место своего пребывания. Поэтому объектом этого преступления является свобода человека.

2. Объективная сторона преступления выражается в том, что человек лишается свободы передвижения. Он не может оставить место своего пребывания, так как заперт, связан или находится под угрозой. Если есть законные основания для лишения свободы, например необходимая оборона, крайняя необходимость, задержание преступника, ответственность исключается. Исключается ответственность и в том случае, если лицо лишается свободы передвижения ради его блага (например, ребенка, приехавшего в гости, не выпускают домой ввиду стихийного бедствия, в частности землетрясения).

3. Преступление окончено с момента фактического ограничения свободы передвижения человека.

4. Субъективная сторона - прямой умысел. Субъект - лицо, достигшее 16-летнего возраста.

5. Квалифицирующие признаки в ч. ч. 2 и 3 ст. 127 УК РФ совпадают с указанными в ч. ч. 2 и 3 ст. 126 (см. комментарий к этой статье). Есть лишь одно отличие. В ч. 2 комментируемой статьи имеется еще один квалифицирующий признак: совершение преступления с угрозой применения насилия, опасного для жизни и здоровья. Поскольку рассматриваемое преступление является менее опасным, чем похищение человека, законодатель не счел возможным объявлять угрозу квалифицирующим признаком. Поэтому при отсутствии иных квалифицирующих признаков незаконное лишение свободы, сопровождающееся угрозой причинения вреда здоровью, квалифицируется по ч. 1 комментируемой статьи.

Статья 127.1. Торговля людьми

Комментарий к статье 127.1

1. Запрещение торговли людьми предусмотрено рядом международных актов, в частности Конвенцией о борьбе с торговлей людьми и эксплуатацией проституции третьими лицами 1949 г., Протоколом N 1 к Конвенции ООН против транснациональной организованной преступности 2000 г., Декларацией ООН о правах ребенка 1959 г., которая запрещает торговлю детьми в какой бы то ни было форме, и др.

2. Общественная опасность всякого рода сделок, предметом которых являются люди, заключается в том, что ими распоряжаются как товаром, что противоречит и названным международным актам, и российскому законодательству.

3. Объективной стороной рассматриваемого преступления является купля-продажа человека либо его вербовка, перевозка, передача, укрывательство или получение, совершенные в целях его эксплуатации.

4. Купля-продажа предполагает передачу человека постоянно другому лицу за определенное денежное вознаграждение или за иные материальные ценности (имущество или право на имущество).

5. Вербовка предполагает деятельность, имеющую целью путем обмана, угроз, обещания высоких заработков или иных благ поставить лицо в такое положение, при котором он мог бы стать предметом сделки по торговле людьми.

6. Перевозка означает транспортировку человека, его перемещение любым способом для того, чтобы он стал предметом торговли и последующей эксплуатации.

7. Хотя это прямо не сказано в диспозиции ст. 127.1 УК РФ, объективная сторона данного преступления может выражаться также в виде дарения человека, передачи его во временное пользование для выполнения каких-либо работ за плату или в порядке уплаты долга, использование его в качестве залога и т.п.

8. Преступление является оконченным с момента заключения сделки.

9. Субъективная сторона - прямой умысел. Мотивы на квалификацию влияния не оказывают. Чаще всего это корыстные мотивы, но могут быть мотивы мести и др. Цель - передача человека для его эксплуатации.

10. Понятие эксплуатации разъясняется примечанием 2 к комментируемой статье. Под эксплуатацией человека законодатель понимает использование занятия проституцией другими лицами и иные формы сексуальной эксплуатации, рабский труд (услуги), подневольное состояние.

11. Субъект - любое лицо, достигшее возраста 16 лет. Ответственность несут обе стороны сделки.

12. Закон предусматривает ряд квалифицирующих признаков. Прежде всего - совершение преступления в отношении двух или более лиц, в отношении заведомо несовершеннолетнего. В последнем случае преступление совершается организованными группами с участием врачей, директоров детских домов или домов ребенка, сотрудников отделов опеки органов местного самоуправления и т.п.

13. Законодатель считает рассматриваемое преступление более опасным, если оно совершено с использованием служебного положения виновного. Это может быть сотрудник фирмы, занимающейся трудоустройством, работник железнодорожного транспорта, осуществляющий перевозку завербованных (разумеется, если ему известно, что он помогает перевозке людей, предназначенных для продажи и последующей эксплуатации), сотрудник детского дома или отдела опеки, если речь идет о продаже детей, и др.

14. Квалифицированной считается торговля людьми, если она связана с перемещением потерпевшего через Государственную границу РФ (не важно, в Россию или из России) или с незаконным удержанием его за границей. При этом согласие лица на перемещение через границу значения не имеет.

15. Один из квалифицирующих признаков связан с использованием поддельных документов, а равно с изъятием, сокрытием или уничтожением документов, удостоверяющих личность потерпевшего. Опасность таких действий заключается в том, что лицо оказывается в полной зависимости от виновного, что затрудняет его обращение к властям за защитой.

16. Квалифицирующим признаком является также применение насилия или угрозы его применения. Под насилием понимаются побои, истязания, причинение легкого вреда здоровью. Наступление более серьезных последствий предусмотрено в ч. 3 данной статьи (см. п. п. 17 и 18 комментария к данной статье).

17. Следующим квалифицирующим признаком является торговля людьми с целью изъятия у потерпевшего органов или тканей. Следует иметь в виду, что в УК РФ имеется специальная статья (120), которая предусматривает ответственность за принуждение к изъятию органов и тканей человека для трансплантации. В том случае, если изъятие органа или ткани привело или могло привести к смерти или причинению вреда здоровью или иным тяжким последствиям (например, самоубийство потерпевшего или его родственников, душевное заболевание и т.п.), виновный будет отвечать по п. "ж" ч. 2 ст. 127.1 УК РФ и по соответствующей статье главы 16 УК РФ, в

зависимости от наступивших последствий, а также по ст. 120 УК РФ, если органы и ткани изъяты с принуждением.

18. Если смерть, тяжкий вред здоровью или иные тяжкие последствия наступили по неосторожности, виновный будет отвечать за особо квалифицированный состав данного преступления по п. "а" ч. 3 комментируемой статьи. В этом случае дополнительной квалификации содеянного по ст. ст. 109 или 118 УК РФ не требуется.

19. Особо квалифицированной будет также торговля людьми, совершенная способом, опасным для жизни многих людей: в контейнерах с ограниченным доступом воздуха, длительное непредоставление им воды и пищи и т.п.

20. Наконец, особо квалифицированной будет торговля людьми, осуществляемая организованной группой. Опасность такой группы состоит как в том, что такую группу труднее разоблачить, поскольку в нее часто включаются сотрудники правоохранительных и контролирующих органов, так и в том, что такие группы совершают подобные преступления систематически и в их орбиту попадает большое число потерпевших.

Статья 127.2. Использование рабского труда

Комментарий к статье 127.2

1. Рабство запрещено рядом международных конвенций, в том числе Конвенцией относительно рабства 1926 г., Дополнительной конвенцией об упразднении рабства, работорговли и институтов и обычаев, сходных с рабством, 1956 г., Международным пактом о гражданских и политических правах 1966 г. и другими актами.

2. Рабство определяется как "состояние или положение человека, над которым осуществляются атрибуты права собственности или некоторые из них", а работорговля - как "всякий акт захвата, приобретения или уступки человека с целью продажи его в рабство, всякий акт уступки путем обмена невольника, приобретенного с целью продажи или обмена, равно как вообще всякий акт торговли или перевозки невольников" <1>.

_____

<1> Наумов А.В. Российское уголовное право: Курс лекций. Т. 2. Особенная часть. М.: Юридическая литература, 2004. С. 116.

3. Объект рассматриваемого преступления - свобода человека.

4. Объективная сторона - использование рабского труда, т.е. труда человека, который захвачен в рабство независимо от способа захвата, если человек не имеет возможности отказаться от выполнения работ (услуг).

5. Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет.

6. Субъективная сторона - прямой умысел. Лицо сознает, что оно использует рабский труд, и желает этого.

7. Квалифицирующие признаки частично совпадают с предусмотренными в ст. 127.1 УК РФ (совершение преступления в отношении двух или более лиц, в отношении заведомо несовершеннолетнего, лицом с использованием своего служебного положения). Некоторые признаки частично совпадают. Например, признак "с применением насилия или с угрозой его применения" дополнен шантажом, а признак "с изъятием, сокрытием или уничтожением документов, удостоверяющих личность потерпевшего" не включает использование поддельных документов. Особо квалифицирующие признаки включают два из трех, упомянутых в ст. 127.1 УК РФ: повлекшие по неосторожности смерть, причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего или иные тяжкие последствия либо совершенные организованной группой.

Статья 128. Незаконное помещение в психиатрический стационар

Комментарий к статье 128

1. Во избежание злоупотребления такой формой незаконного лишения свободы, как незаконное помещение лица в психиатрический стационар, и в то же время для обеспечения изоляции психически больных людей, представляющих опасность для окружающих, установлен специальный порядок госпитализации лиц, страдающих психическим расстройством, без их согласия или без согласия их законных представителей. Этот порядок установлен Законом РФ 1992 г. "О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании". Если принудительная госпитализация является неотложной, она допустима в соответствии со ст. 29 указанного Закона по решению врачей-психиатров, если психиатрическое расстройство является тяжелым, а больной представляет непосредственную опасность для себя и окружающих или он находится в беспомощном состоянии, т.е. не способен самостоятельно удовлетворять основные

жизненные потребности либо его оставление без психиатрической помощи может нанести существенный вред его здоровью вследствие ухудшения его психического состояния. Это решение должно быть санкционировано постановлением судьи.

2. Объективную сторону рассматриваемого состава преступления составляет помещение в психиатрический стационар без его согласия заведомо здорового человека или лица, страдающего психическим расстройством, но не нуждающегося в принудительной госпитализации.

3. Состав преступления будет оконченным после фактической госпитализации потерпевшего. Если лицо было помещено в стационар на законном основании, но незаконно задерживается там после излечения, возможна ответственность за незаконное лишение свободы (ст. 127 УК РФ), а если эти действия совершаются должностным лицом, возможна ответственность за злоупотребление должностными полномочиями (ст. 285 УК РФ).

4. Субъективная сторона - прямой умысел. Субъект преступления, предусмотренного ч. 1 комментируемой статьи, - родственники или законные представители потерпевшего.

5. Часть 2 ст. 128 УК РФ предусматривает два квалифицирующих признака. Один из них - совершение преступления лицом с использованием своего служебного положения. Здесь субъектом является врач-психиатр, поместивший лицо в стационар или давший заключение о необходимости госпитализации. Субъективной стороной является умысел. Мотив может быть разным: месть, личные отношения, просьба родственников и т.п. Если врач работает в государственном или муниципальном учреждении и эти действия совершает за взятку, то, поскольку врач здесь выступает как должностное лицо, ответственность наступает по совокупности - по ст. ст. 290 и 128 УК РФ. Если врач работает в негосударственном лечебном учреждении, возможна ответственность за коммерческий подкуп. В этом случае квалификация содеянного осуществляется ст. ст. 204 и 128 УК РФ.

6. Второй квалифицирующий признак - наступление по неосторожности смерти потерпевшего или иных тяжких последствий. Иными тяжкими последствиями может быть длительное пребывание в психиатрическом стационаре, самоубийство, тяжкая болезнь и т.д.

Статья 129. Клевета

Комментарий к статье 129

1. В УК РФ введены две статьи, специально направленные на защиту такого объекта уголовно-правовой охраны, как честь и достоинство человека, - клевета и оскорбление. Под честью понимается нравственная оценка личности другими членами общества с учетом его положительных и отрицательных качеств, заслуг и недостатков. Достоинство - самооценка человека, отражающая его репутацию в обществе, среди коллег по работе, в семье и т.п. С честью и достоинством связана репутация человека в обществе, т.е. представление о его моральных качествах, профессиональном уровне, об отношении к другим членам общества, к начальникам, подчиненным, соблюдению им правил общежития и т.д.

2. Объективная сторона клеветы выражается в распространении заведомо ложных сведений, порочащих честь и достоинство другого лица или подрывающих его репутацию. Распространение выражается в сообщении любому лицу не соответствующих действительности фактов, порочащих потерпевшего. Состав клеветы отсутствует, если порочащие лицо факты имели место в действительности.

Нельзя говорить о клевете и в том случае, если лицо не сообщает о фактах, а дает оценку человеку, каким-либо его поступкам, написанным им произведениям, выполненной им работе. Если эта оценка выражена в неприличной форме, она может рассматриваться как оскорбление. В остальных случаях она не содержит состава преступления, даже если эта оценка отрицательна и обидна для человека.

3. Клевета может быть сообщена устно, письменно в частном письме, официальном документе (в характеристике, приказе), печати, радио- или телевизионной передаче и т.п.

4. Потерпевшим может быть любое лицо, в том числе недееспособное, ребенок. Клевета может быть высказана и по поводу умершего. В этих случаях ставить вопрос о привлечении виновного к уголовной ответственности могут его законные представители или родственники. Клевете может быть подвергнут коллектив, учреждение, организация. В этом случае уголовное дело может быть возбуждено по инициативе общественных объединений, руководителей оклеветанной организации.

5. Субъективная сторона - умысел. В случае добросовестного заблуждения уголовная ответственность исключается. Субъектом может быть любое лицо, достигшее возраста 16 лет.

6. Оконченным состав клеветы будет тогда, когда соответствующие факты сообщены хотя бы одному человеку. При этом не имеет значения, знал ли об этом потерпевший.

7. Квалифицированный состав преступления будет в том случае, если клевета содержалась в публичном выступлении, публично демонстрирующемся произведении или средствах массовой

информации. Особо квалифицированный состав - если клевета была соединена с обвинением лица в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления. Если клеветническое заявление с обвинением лица в совершении преступления подано в правоохранительные органы, наступает ответственность за заведомо ложный донос (ст. 306 УК РФ).

Статья 130. Оскорбление

Комментарий к статье 130

1. Объективная сторона оскорбления выражается в унижении чести и достоинства другого лица, выраженном в неприличной форме. Унижение чести и достоинства может проявиться в отрицательной оценке личности человека, его моральных, умственных и других качеств или в оскорбительных, неприличных действиях. Однако уголовно-правовое значение оценка или действия могут иметь только в том случае, если они выражены в неприличной форме. Это могут быть нецензурные выражения, циничные действия, например плевок в лицо. Оскорбление может быть нанесено устно, письменно, путем действия.

2. Оконченным состав преступления будет тогда, когда оскорбление доведено до сведения потерпевшего. Не имеет значения, знало ли об оскорблении какое-либо третье лицо.

3. Субъективная сторона - умысел. Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет.

4. Квалифицированный состав преступления будет в том случае, если оскорбление содержится в публичном выступлении, публично демонстрирующемся произведении или средствах массовой информации, ибо в этом случае о факте оскорбления знает не только потерпевший, но и многие другие лица.

Глава 18. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ПОЛОВОЙ НЕПРИКОСНОВЕННОСТИ И ПОЛОВОЙ СВОБОДЫ ЛИЧНОСТИ

Статья 131. Изнасилование

Комментарий к статье 131

1. Половая свобода и половая неприкосновенность являются частью свободы и неприкосновенности человека в обществе. Государство не вмешивается в вопрос о том, как и с кем его граждане решают вопросы удовлетворения сексуальных потребностей. Вместе с тем государство защищает право граждан на половую свободу и половую неприкосновенность личности, устанавливая уголовную ответственность за применение насилия в этой сфере, а также защищает подростков от сексуальных посягательств.

2. Одним из наиболее опасных преступлений в рассматриваемой области является изнасилование, которое закон определяет как половое сношение с применением насилия или с угрозой его применения к потерпевшей или другим лицам либо с использованием беспомощного состояния потерпевшей. Обобщение судебной практики по делам об изнасиловании и насильственных действиях сексуального характера дано Пленумом Верховного Суда РФ в Постановлении от 15 июня 2004 г. N 11.

3. Объектом этого преступления является половая свобода женщины, а если потерпевшей является несовершеннолетняя или малолетняя, то половая неприкосновенность ее. В ряде случаев, особенно когда потерпевшими являются дети, страдает также их здоровье.

4. Потерпевшей может быть только женщина. Если насильственное половое сношение совершается под влиянием насилия или угрозы со стороны женщины, содеянное образует состав насильственных действий сексуального характера (ст. 132 УК РФ).

5. Объективная сторона включает, с одной стороны, естественное половое сношение мужчины с женщиной путем вагинального совокупления и, с другой стороны, один из трех способов, которые исчерпывающе определены в законе: путем насилия, угрозы или использования беспомощного состояния потерпевшей.

6. Иные сексуальные действия, в частности сношения per os или per anum, если они совершены путем насилия, угрозы или с использованием беспомощного состояния потерпевшей, рассматриваются как насильственные действия сексуального характера и квалифицируются по ст. 132 УК РФ.

7. Если виновный добивается согласия женщины на половой акт путем обмана (например, обещая вступить в брак), содеянное не влечет уголовной ответственности.

8. Насилие выражается в физическом принуждении женщины совершить половой акт, в ее насильственном раздевании, избиении, причинении вреда ее здоровью. Если при этом женщине причинен легкий или средней тяжести вред здоровью, содеянное охватывается ч. 1 ст. 131 УК РФ,

при умышленном причинении тяжкого вреда или смерти - содеянное квалифицируется по ч. 3 ст. 131 и ст. ст. 111 или 105 по совокупности.

9. Угроза выражается в высказывании намерения немедленно убить или избить женщину, если она будет сопротивляться насильнику, причинить вред ее здоровью. Угроза повреждением или уничтожением имущества или шантажа (т.е. распространения ложных или правдивых сведений, оглашение которых нежелательно для женщины) является понуждением к действиям сексуального характера и квалифицируется по ст. 133 УК РФ. Дополнительной квалификации действий виновного по ст. 119 не требуется. Однако, если угроза последовала после изнасилования с целью воспрепятствовать обращению потерпевшей в милицию и т.п., содеянное квалифицируется также по ст. 119.

Если угроза реализована и последовало убийство или причинен тяжкий вред здоровью, содеянное квалифицируется по совокупности по соответствующей части ст. 131, а также по п. "к" ч. 2 ст. 105 либо по ч. 4 ст. 111 УК РФ.

Необходимо отметить, что угроза может касаться не только потерпевшей, но и других лиц, судьба которых важна для потерпевшей (например, угроза убить мужа или детей женщины, совершить насилие над ее малолетней дочерью).

10. Беспомощное состояние потерпевшей может предопределяться ее малолетним возрастом, болезнью, расстройством душевной деятельности, состоянием глубокого опьянения, если потерпевшая вследствие этого не могла понимать характера совершаемых с ней действий или не могла оказать сопротивления виновному. При этом не имеет значения, привел виновный потерпевшую в такое состояние опьянения или она это сделала без него.

11. При согласии малолетней девочки на половое сношение ее возраст позволяет говорить о беспомощном состоянии лишь в том случае, если потерпевшая в силу возраста или слабого развития действительно не понимала смысла совершаемых с ней действий. В противном случае, если девочка моложе 16 лет, содеянное влечет ответственность по ст. 134 УК РФ за половое сношение или иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим 16-летнего возраста, если виновный старше 18 лет.

12. Изнасилование считается оконченным с момента начала полового акта. Его завершения в физиологическом смысле не требуется. При покушении на изнасилование надо установить, что действия виновного действительно были направлены на совершение изнасилования, а не были проявлением хулиганства, оскорбления женщины и т.п.

13. Покушение на изнасилование следует отграничивать от добровольного отказа совершить эти действия. Если лицо осознавало возможность доведения своих действий до конца, но добровольно и окончательно отказалось от совершения изнасилования и это не было связано с причинами, возникшими помимо его воли, содеянное им, независимо от мотивов отказа, квалифицируется по фактически совершенным действиям, если они содержат состав иного преступления.

14. Если лицо непосредственно не вступало в половое сношение с потерпевшей и не осуществляло насилие или угрозы, но подстрекало виновного к изнасилованию, содействовало советами, указаниями, предоставлением помещения для изнасилования и т.п., его действия квалифицируются как подстрекательство или пособничество и квалифицируются по ст. 131 и по соответствующей части ст. 33 УК РФ.

15. Субъективная сторона изнасилования - прямой умысел. Субъект - вменяемое физическое лицо, достигшее 14 лет. Следует иметь в виду, что женщина может выступать субъектом только группового изнасилования в качестве пособника, подстрекателя, организатора, а также соисполнителя. Ее роль может заключаться в подавлении сопротивления потерпевшей путем насилия, угроз, но при этом одним из соисполнителей обязательно должен быть мужчина, совершающий половой акт.

16. До издания Федерального закона от 8 декабря 2003 г. в ч. 2 ст. 131 УК РФ одним из квалифицирующих признаков была неоднократность. Поскольку УК РФ отказался от этого понятия, при совершении изнасилования нескольких женщин каждый эпизод квалифицируется самостоятельно, а наказание назначается по совокупности преступлений. Однако совершение двух или более половых актов с одной и той же женщиной на протяжении непродолжительного времени (например, в течение одного-двух часов) не могут рассматриваться как совершение нескольких преступлений.

17. Совершение изнасилования группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой является квалифицированным видом преступления. При этом необходимо, чтобы хотя бы один из соучастников совершил половой акт с потерпевшей. Другие могут осуществлять насилие, угрозы. Все равно все они будут соисполнителями группового изнасилования и отвечают по п. "б" ч. 2 ст. 131 УК РФ без ссылки на ст. 33 УК РФ. Другие соучастники, непосредственно не принимавшие участия в изнасиловании (не вступавшие в половую связь с потерпевшей и не осуществлявшие насилия и угроз в момент изнасилования),

отвечают по ст. 33 и соответствующей части ст. 131 УК РФ; если они знали, что соисполнителей будет несколько, - по п. "б" ч. 2 ст. 131 УК РФ.

18. Угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью может быть выражена словами, но может вытекать и из характера угрозы (например, демонстрация ножа, топора, бритвы, пистолета). Исправность пистолета, а также был он настоящим либо демонстрировался макет, роли не играет.

19. Особая жестокость может быть проявлена по отношению к потерпевшей или другим лицам (избиение кого-то из них, изнасилование женщины в присутствии ее мужа, детей).

20. Заражение потерпевшей венерическим заболеванием или ВИЧ-инфекцией может быть вменено в вину, если виновный знал о наличии у него такого заболевания, предвидел возможность или неизбежность заражения, желал этого или относился к этому безразлично.

21. Изнасилование заведомо несовершеннолетней или не достигшей 14-летнего возраста (п. "в" ч. 3 ст. 131 УК РФ) предполагает, что виновный достоверно знал (например, в силу родственных отношений) или мог допускать по внешнему виду, что потерпевшая не достигла соответствующего возраста. Добросовестное заблуждение виновного исключает вменение соответствующих квалифицирующих признаков.

22. Часть 3 ст. 131 предусматривает особо квалифицированный состав. Он констатируется, если по неосторожности причинена смерть потерпевшей, тяжкий вред ее здоровью, заражение ее ВИЧ-инфекцией или иные тяжкие последствия. Под иными тяжкими последствиями имеется в виду самоубийство потерпевшей, заболевание в связи с изнасилованием душевной болезнью и т.п. При этом все содеянное охватывается комментируемой статьей и дополнительной квалификации по другим статьям не требуется.

23. Если виновный совершил несколько изнасилований, которые квалифицируются по разным частям ст. 131, или среди них были оконченные и неоконченные преступления либо он выполнял разные роли в разных преступлениях, содеянное в каждом случае квалифицируется отдельно, а ответственность наступает по совокупности преступлений.

24. Следует иметь в виду, что виктимное поведение женщины, которое довольно часто встречается при изнасиловании, не освобождает виновного от ответственности, но может быть учтено судом при определении наказания в пределах санкции статьи. Вместе с тем, если поведение женщины было настолько виктимным, что вызвало уверенность в согласии женщины на совершение с ней полового акта, это дает основание исследовать вопрос о возможности фактической ошибки.

Статья 132. Насильственные действия сексуального характера

Комментарий к статье 132

1. Анализ судебной практики по делам о насильственных действиях сексуального характера дан Пленумом Верховного Суда РФ в Постановлении от 15 июня 2004 г. N 11.

2. Состав преступления в виде насильственных действий сексуального характера впервые появился в УК РФ 1996 г. Объективная сторона состава этого преступления включает насильственное мужеложство, т.е. половое сношение мужчины с мужчиной, при котором половой член активного партнера вводится в заднепроходное отверстие пассивного, насильственное лесбиянство, различные действия, связанные с удовлетворением половой страсти двумя или несколькими женщинами (по УК РСФСР не влекло уголовной ответственности), а также иные действия сексуального характера. Последние включают сношения per os и per anum, которые ранее квалифицировались как изнасилование, а также насильственное половое сношение, где потерпевшим является мужчина, а насилие или угроза исходит от женщины (ранее не влекло уголовной ответственности).

3. Все указанные действия влекут уголовную ответственность, если совершаются с насилием или угрозой применения насилия либо с использованием беспомощного состояния потерпевшего (потерпевшей). Эти понятия были разъяснены при анализе состава изнасилования - см. комментарий к ст. 131.

4. Введение в Уголовный кодекс состава преступления в виде насильственных действий сексуального характера обеспечивает равную защиту половой свободы лиц обоего пола и вводит уголовную ответственность за любые посягательства на половую свободу человека.

5. Объектом рассматриваемого преступления является половая свобода мужчины или женщины.

6. Субъективная сторона - прямой умысел. Субъект - лицо любого пола, достигшее возраста 16 лет.

7. Квалифицирующие признаки целиком совпадают с рассмотренными при анализе состава изнасилования.

Статья 133. Понуждение к действиям сексуального характера

Комментарий к статье 133

1. Если в ст. ст. 131 и 132 УК РФ речь шла о посягательствах на половую свободу путем насилия или угроз, то в данной статье предусмотрена ответственность за те же посягательства, которые совершаются понуждением иными способами - путем шантажа, угрозы уничтожением, повреждением или изъятием имущества либо с использованием материальной или иной зависимости потерпевшего (потерпевшей).

2. Под понуждением понимается предложение вступить в половую связь, совершить мужеложство, лесбиянство или иные действия сексуального характера под угрозой. Собственно понуждением и является высказывание угрозы. Поэтому один лишь факт предложения начальника подчиненному (подчиненной) совершить действия сексуального характера не может рассматриваться как преступление, если он не сопровождался угрозой в указанной форме. Не могут рассматриваться как принуждение обещание каких-либо льгот, материальной помощи, обещание вступить в брак, освободить от обязанностей либо отказ в предоставлении льгот, на которые незаконно претендует лицо, считающее себя понуждаемым.

3. Под шантажом имеется в виду угроза разглашения сведений, которые потерпевший или потерпевшая хотят сохранить в тайне. Не имеет значения, соответствуют ли действительности те сведения, которые угрожает распространить виновный.

4. В материальной зависимости могут находиться несовершеннолетние дети, престарелые родители, иные нетрудоспособные иждивенцы, не имеющие иных источников дохода. В иной зависимости находится подчиненный от начальника, должник от кредитора, наниматель жилья от наймодателя, подследственный от следователя, ученик от учителя и т.п.

5. Субъективная сторона - прямой умысел. Субъект - лицо любого пола, достигшее возраста 16 лет.

Статья 134. Половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста

Комментарий к статье 134

1. В отличие от иных ранее рассмотренных преступлений, предусмотренных в главе 18 УК РФ, ст. 134 предусматривает ответственность за половое сношение, мужеложство или лесбиянство, совершенные добровольно. Общественная опасность этих действий состоит в том, что они совершаются с малолетними, т.е. с лицами, заведомо не достигшими 16-летнего возраста. Такие связи вредны для малолетних и в медицинском, и в психологическом отношении. Кроме того, малолетние не всегда понимают социальный смысл совершаемых с ними действий.

2. Таким образом, объектом данного преступления является половая неприкосновенность малолетних, а в ряде случаев и их здоровье.

3. Объективная сторона заключается в добровольном половом сношении, мужеложстве или лесбиянстве с лицом, не достигшим 16-летнего возраста.

4. Субъективная сторона - прямой умысел, при этом лицо должно заведомо знать или допускать, что совершает указанные действия с малолетним.

5. Субъект - лицо, достигшее 18-летнего возраста.

Статья 135. Развратные действия

Комментарий к статье 135

1. Статья 135 УК РФ введена в интересах охраны половой неприкосновенности малолетних, каковая и является объектом данного преступления. Потерпевший - лицо любого пола, не достигшее 16-летнего возраста.

2. Объективная сторона выражается в ненасильственных развратных действиях, каковыми являются обнажение половых органов потерпевшего или виновного в присутствии потерпевшего, дотрагивание до половых органов потерпевшего, совершение полового акта в присутствии малолетнего, разрыв рукой девственной плевы, побуждение малолетних к совершению сексуальных действий между собой. Развратные действия могут состоять также в показе малолетним порнографических фильмов, фотографий и т.п.

3. Субъективная сторона выражается в прямом умысле. Виновный должен знать или допускать, что потерпевший не достиг 16 лет.

Субъект преступления - лицо любого пола, достигшее 18-летнего возраста.

Преступление считается оконченным с начала совершения развратных действий. Однако, если после или во время них совершаются изнасилование, насильственные действия сексуального характера или совершаются добровольное половое сношение или иные действия сексуального характера, содеянное квалифицируется соответственно по ст. ст. 131, 132 или 134 УК РФ. Статья 135 УК РФ в этом случае вменению не подлежит.

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. Принцип равенства прав человека и гражданина закреплен в ст. 19 Конституции РФ. Статья 136 УК РФ обеспечивает защиту этого принципа уголовно-правовыми методами.

2. Объективную сторону этого преступления составляет любое нарушение равенства прав человека и гражданина в зависимости от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям или каким-либо социальным группам, причинившее вред правам и законным интересам граждан. Это может выразиться в ограничениях прав тех или иных категорий граждан в приеме на работу, учебу, предоставлении им жилья и т.п.

3. Обязательным элементом объективной стороны данного состава преступления является наступление последствий в виде причинения вреда правам и законным интересам граждан, которое может выражаться в отказе в приеме на работу, учебу, непредоставлении жилья и т.п.

4. Субъективная сторона - прямой умысел. Субъект - любое лицо, достигшее 16 лет.

5. Квалифицированный состав преступления предусмотрен ч. 2 комментируемой статьи. Он констатируется тогда, когда преступление совершается лицом с использованием своего служебного положения. Здесь субъектом может быть либо должностное лицо (см. комментарий к ст. 285), либо иной государственный служащий, служащий органов местного самоуправления, лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации независимо от формы собственности.

Статья 137. Нарушение неприкосновенности частной жизни

Комментарий к статье 137

1. Статьи 23 и 24 Конституции РФ защищают право каждого на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну. Нарушение этого права влечет ответственность, в частности уголовную.

2. Объективная сторона рассматриваемого преступления может включать: 1) незаконное собирание сведений о частной жизни лица, составляющих его личную или семейную тайну, без его согласия; 2) незаконное распространение этих сведений; 3) распространение этих сведений в публичном выступлении, публично демонстрирующемся произведении или средствах массовой информации.

3. Данное преступление является формальным. Презюмируется, что самый факт распространения причиняет вред правам и законным интересам граждан.

4. Понятие личной или семейной тайны должно трактоваться исходя из представления потерпевшего. Любой факт из биографии лица, которое оно не хочет разглашать, должен признаваться его тайной. Это может касаться состояния его здоровья, знакомств, семейных или личных отношений, материального положения, наличия банковских вкладов, политических взглядов, партийной принадлежности, отношения к религии. Сведения могут относиться и к профессиональной тайне - медицинской, адвокатской, тайны исповеди, тайны вкладов и т.п. Разумеется, законное собирание информации о личных отношениях граждан, их материальном положении, наличии у них недвижимости, банковских вкладов и т.д., например с санкции прокурора в связи с расследованием уголовного дела, не является нарушением закона и не влечет ответственности.

5. Преступление считается оконченным с момента распространения соответствующих сведений.

6. Субъективная сторона - прямой умысел. Мотив может быть любым. Это может быть желание использовать собранную информацию в бизнесе, предвыборной компании (например, чтобы опорочить конкурента). Не исключены мотивы зависти, мести, ревности, карьеризма и т.п.

7. Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет.

8. Квалифицированный состав наступает, если преступление совершено лицом с использованием своего служебного положения. Здесь субъект специальный - лицо, которое может собирать информацию с использованием своего служебного положения, например руководитель учреждения, сотрудник милиции, налоговой инспекции, прокуратуры и т.д.

Статья 138. Нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений

Комментарий к статье 138

1. Данная статья, как и предыдущая, введена для охраны права, закрепленного в ст. 23 Конституции РФ. Охраняя личные права граждан, государство обязывает всех соблюдать тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений граждан.

2. Объектом данного преступления являются права граждан на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений граждан. Иными сообщениями являются факсы, сообщения, переданные по электронной почте, пейджерной связи и др.

3. Объективная сторона заключается в нарушении этой тайны, т.е. в ознакомлении с соответствующей корреспонденцией, прослушивании телефонных разговоров, передаче кому-либо содержания полученной информации. Состав преступления считается оконченным в момент ознакомления лица с письмом, телеграммой, прослушиванием телефонных переговоров или иных сообщений.

4. Субъективная сторона - прямой умысел. Мотив преступления значения не имеет. Это может быть любопытство читающего чужие письма соседа или желание раскрыть тяжкое преступление сотрудника уголовного розыска, не пожелавшего тратить время на получение разрешения на чтение писем подозреваемого.

5. Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет.

6. Квалифицированный состав преступления возникает в случае, когда деяние совершается лицом с использованием своего служебного положения. Ответственность наступает при незаконном нарушении соответствующей тайны. Законное прослушивание телефонных переговоров или ознакомление с корреспонденцией лица допускается на основании судебного решения. При отсутствии такого решения указанные действия считаются незаконными, и лицо, совершившее их или давшее разрешение на их совершение, подлежит ответственности по ч. 2 ст. 138 УК РФ.

7. По этой же части ст. 138 УК РФ подлежит ответственности лицо, использовавшее специальные технические средства, предназначенные для негласного получения информации. К таким средствам относятся всякого рода "жучки", видео-, аудио-, кино-, фотоустановки и пр.

8. Субъектом здесь может быть как любое лицо, достигшее 16 лет, которое изготовило или приобрело такие технические средства, так и должностное лицо, имеющее право пользоваться такими техническими средствами, но при наличии соответствующего разрешения.

9. Часть 3 ст. 138 УК РФ предусматривает самостоятельный состав преступления в виде незаконного производства, сбыта или приобретения в целях сбыта специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации.

10. Объективная сторона этого преступления может выражаться в производстве (изготовлении), сбыте (продаже, дарении, обмене и т.п.), приобретении (получении в порядке купли-продажи, дарения, обмена) соответствующего средства.

11. Субъективная сторона - прямой умысел.

12. Субъект - любое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Статья 139. Нарушение неприкосновенности жилища

Комментарий к статье 139

1. Статья 25 Конституции РФ провозглашает неприкосновенность жилища граждан. Исходя из этого комментируемая статья устанавливает наказуемость незаконного проникновения в жилище, совершенного против воли проживающего в нем лица.

2. Объектом этого преступления является право граждан на неприкосновенность жилища.

3. Проникновение в жилище представляет собой нарушение этого права и является объективной стороной рассматриваемого состава преступления.

4. Уголовная ответственность исключается лишь в том случае, когда для вхождения в жилище имеются законные основания. Они установлены в уголовно-процессуальном законодательстве, Законе о милиции, Законе об оперативно-розыскной деятельности и др. Так, в жилище гражданина может войти следователь для производства обыска, выемки, описи

имущества, но при наличии соответствующего постановления, судебный пристав-исполнитель при наличии исполнительного листа и т.д. Частное лицо может войти в жилище другого человека только с его согласия.

5. Субъективная сторона - прямой умысел.

6. Субъект - любое лицо, достигшее возраста 16 лет.

7. В ч. 2 ст. 139 УК РФ предусмотрен квалифицированный состав преступления. Квалифицирующие признаки - применение насилия или угроза его применения. Насилие, охватываемое данной статьей, включает умышленное причинение легкого вреда здоровью, побоев, иных насильственных действий (например, запирание в помещении, связывание, применение наручников и т.п.). Если при этом причинен более серьезный вред, ответственность наступает по совокупности преступлений.

8. В случае, когда указанные выше действия совершены лицом с использованием своего служебного положения, наступает ответственность по ч. 3 ст. 139 УК РФ. Здесь субъект специальный. Как правило, это должностное лицо, сотрудник правоохранительных органов или иных органов власти.

9. Если проникновение в жилище осуществлено с преступными целями, например, совершается кража с проникновением в жилище, это находит отражение в квалификации преступления (ч. 3 ст. 158, п. "в" ч. 2 ст. 161 УК РФ и др.). В этом случае дополнительной квалификации содеянного по ст. 139 УК РФ не требуется.

Статья 140. Отказ в предоставлении гражданину информации

Комментарий к статье 140

1. Статья 24 Конституции РФ предусматривает право каждого лица на ознакомление с документами и материалами, непосредственно затрагивающими его права и свободы. С такой просьбой каждое лицо может обратиться в органы государственной власти и органы местного самоуправления, должностные лица которых обязаны обеспечить ему эту возможность.

2. Неправомерная реакция должностного лица на такую просьбу и влечет ответственность по ст. 140 УК РФ.

3. Объективная сторона данного преступления может состоять в бездействии - непредоставлении информации или в действии - предоставлении неполной или заведомо ложной информации. Закон уточняет, что речь идет о документах и материалах, собранных в установленном порядке и непосредственно затрагивающих права и свободы гражданина. Элементом объективной стороны являются и последствия преступления - если непредоставление информации причинило вред правам и законным интересам гражданина. Например, гражданину не передан документ о его реабилитации, вследствие чего он не смог получить незаконно конфискованное имущество.

4. Субъективная сторона - прямой или косвенный умысел. Виновный сознает, что своими действиями нарушает право гражданина, причиняет вред его правам и законным интересам и желает этого либо сознательно допускает, относясь безразлично.

5. Субъект - должностное лицо организации или учреждения, где хранятся интересующие гражданина документы, сотрудник правоохранительного органа, архивного учреждения и т.п.

Статья 141. Воспрепятствование осуществлению избирательных прав или работе избирательных комиссий

Комментарий к статье 141

1. Изменения в политической жизни страны привели к принципиальному изменению значения выборов в стране. По существу, было введено избирательное право. И если в советское время выборы ничего не решали, то ныне от результатов голосования зависит, кто из кандидатов будет избран. Наряду с этими положительными моментами изменение фактического значения выборов привело к новому виду преступности - связанному с выборами и референдумами. Поэтому возросло реальное значение норм УК РФ, предусматривающих ответственность за преступления, связанные с проведением выборов.

2. Одной из таких норм является ст. 141 УК РФ. Объектом рассматриваемого преступления являются избирательные права граждан, а также нормальная деятельность избирательных комиссий и комиссий по проведению референдума.

3. Граждане Российской Федерации имеют активное и пассивное избирательное право. Активное избирательное право предполагает право избирать Президента РФ, депутатов Государственной Думы Федерального Собрания РФ, депутатов органов власти субъектов Федерации, представителей в органы местного самоуправления, а также право выдвижения в

установленном порядке кандидатов на эти посты. Активным избирательным правом пользуются граждане Российской Федерации, достигшие 18 лет, кроме признанных судом недееспособными и отбывающих по приговору суда наказание в виде лишения свободы.

4. Пассивное избирательное право предполагает право быть избранным на соответствующие должности или в соответствующие органы. Надлежащие законы о выборах регламентируют требования, которым должны отвечать кандидаты (например, возраст, в ряде случаев - место жительства).

5. Объективная сторона заключается в воспрепятствовании осуществлению гражданином своих избирательных прав или права участвовать в референдуме, а также воспрепятствование работе избирательных комиссий или комиссий по проведению референдума.

Воспрепятствование гражданину может выражаться в создании трудностей в выдвижении кандидатов, проведении избирательной кампании, проведении выборов, участии в голосовании.

Воспрепятствование в работе избирательной комиссии или комиссии по проведению референдума может заключаться в создании препятствий в нормальной деятельности комиссии, составлению списков избирателей, проверке подлинности различных предъявленных документов (например, подписей, необходимых при выдвижении кандидатов), подсчету избирательных бюллетеней, установлению итогов голосования и т.д.

6. Преступление считается оконченным при совершении любого действия, препятствующего осуществлению избирательных прав или работе избирательных комиссий, независимо от достижения целей, ради которых совершались эти действия.

7. Субъективная сторона - прямой умысел.

8. Субъект - любое лицо, достигшее возраста 16 лет (в п. "б" ч. 2 - специальный субъект).

9. Квалифицированный состав преступления констатируется, если воспрепятствование соединяется с подкупом, обманом, применением насилия либо с угрозой его применения; совершается лицом с использованием своего служебного положения либо группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

Подкуп означает передачу или обещание передать деньги, какие-либо вещи, продукты питания (например, водку), предоставить какую-либо услугу и т.п.

Обман может касаться данных биографии кандидата, порядка, места и времени голосования и т.п.

Насилие может быть применено к избирателям либо членам избирательных комиссий и связано с причинением вреда их здоровью, побоями, физическим воспрепятствованием приходу на избирательный участок, незаконным лишением свободы. Если насилие выразилось в умышленном причинении тяжкого или средней тяжести вреда здоровью, содеянное квалифицируется по совокупности по ст. ст. 111 или 112 и по п. "б" ч. 2 ст. 141 УК РФ.

Угроза касается насилия над личностью данного лица или его близких.

Остальные квалифицирующие признаки рассматривались ранее.

Статья 141.1. Нарушение порядка финансирования избирательной кампании кандидата, избирательного объединения, избирательного блока <1>, деятельности инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума.

<1> С 6 августа 2011 г. слова "избирательного блока" будут исключены. Федеральный закон от 21 июля 2005 г. N 93-ФЗ.

Комментарий к статье 141.1

1. Избирательное законодательство установило жесткие лимиты средств, которые можно расходовать на проведение избирательной кампании. За нарушение установленного порядка установлена уголовная ответственность.

2. Объектом этого преступления является установленный порядок финансирования избирательной кампании или кампании по проведению референдума.

3. Объективная сторона подробно описана в диспозиции комментируемой статьи. Законодатель к числу нарушений относит:

- передачу кандидату, избирательному объединению денежных средств в крупных размерах, минуя соответствующий избирательный фонд;

- расходование не перечисленных в избирательные фонды денежных средств в крупных размерах;

- передачу кандидату, избирательному объединению материальных ценностей в крупных размерах без компенсации за счет средств соответствующего избирательного фонда;

- выполнение оплачиваемых работ, реализацию товаров, оказание платных услуг, прямо или косвенно связанных с выборами;

- осуществленные в крупных размерах выплаты без оплаты из соответствующего избирательного фонда или с оплатой из соответствующего избирательного фонда по необоснованно заниженным расценкам;

- передачу инициативной группе по проведению референдума, иной группе участников референдума денежных средств в крупных размерах, минуя соответствующий фонд референдума;

- расходование не перечисленных в фонды референдума денежных средств в крупных размерах;

- передачу инициативной группе по проведению референдума, иной группе участников референдума материальных ценностей в крупных размерах без компенсации за счет средств соответствующего фонда референдума;

- выполнение оплачиваемых работ, реализацию товаров, оказание платных услуг, прямо или косвенно связанных с референдумом;

- осуществление в крупных размерах выплат без оплаты из соответствующего фонда референдума или с оплатой из соответствующего фонда референдума по необоснованно заниженным расценкам, а также внесение пожертвований в крупных размерах в избирательный фонд, фонд референдума через подставных лиц.

4. Субъективная сторона - прямой умысел. Виновный осознает, что его действия направлены на достижение определенного результата на выборах или референдуме или на выдвижение инициативы проведения референдума, и желает этого. Это же является целью совершения преступления.

5. Субъект - лицо, занимающее определенную должность в государственной организации или в общественном объединении и осуществляющее указанные выше действия.

6. Часть 2 ст. 141.1 содержит другой состав преступления, объект которого также установленный порядок финансирования избирательной кампании.

7. Объективная сторона включает:

- использование в крупных размерах помимо средств соответствующего избирательного фонда финансовой (материальной) поддержки для проведения избирательной кампании кандидата, избирательного объединения, избирательного блока;

- использование в крупных размерах помимо средств соответствующего фонда референдума финансовой (материальной) поддержки;

- расходование в крупных размерах пожертвований, запрещенных законодательством о выборах и референдумах и перечисленных на специальный избирательный счет, специальный счет фонда референдума.

8. Субъективная сторона - прямой умысел. Виновный осознает, что его действия направлены на достижение определенного результата на выборах или референдуме или на выдвижение инициативы проведения референдума, и желает этого. Это же является целью совершения преступления.

9. Субъект данного преступления - кандидат, его уполномоченный представитель по финансовым вопросам, уполномоченный представитель по финансовым вопросам избирательного объединения, избирательного блока, уполномоченный представитель по финансовым вопросам инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума.

10. В примечании к ст. 141.1 разъясняется понятие крупного размера в настоящей статье. Им признается размер денежной суммы, стоимость имущества или выгод имущественного характера, которые превышают одну десятую предельной суммы всех расходов средств избирательного фонда соответственно кандидата, избирательного объединения, избирательного блока, фонда референдума, установленной законодательством о выборах и референдумах на момент совершения деяния, предусмотренного настоящей статьей, но при этом общая сумма составляет не менее одного миллиона рублей.

11. В соответствии с Федеральным законом от 21 июля 2005 г. N 93-ФЗ с 7 августа 2011 г. из названия ст. 141.1, абз. 1 ч. 2 и примечания к этой статье слова "избирательного блока" будут исключены.

Статья 142. Фальсификация избирательных документов, документов референдума

Комментарий к статье 142

1. Объектом данного преступления является избирательное право граждан. Предметом преступления могут быть подписные листы, удостоверения на право голосования, списки избирателей, избирательные бюллетени, протоколы избирательных комиссий и комиссий по проведению референдума.

2. Объективная сторона заключается в фальсификации избирательных документов, их подделке, во внесении несуществующих избирателей в подписные листы, в списки избирателей, в изготовлении поддельных бюллетеней.

3. Субъективная сторона - прямой умысел: виновный осознает, что он фальсифицирует избирательные документы, и желает этого.

4. Субъект специальный - член избирательной комиссии, комиссии по проведению референдума, уполномоченный представитель избирательного объединения, избирательного блока, группы избирателей, инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума, а также кандидат или уполномоченный им представитель

5. В ч. 2 комментируемой статьи объективная сторона конкретизирована. Это подделка подписей избирателей, участников референдума в поддержку выдвижения кандидата, списка кандидатов, выдвинутого избирательным объединением, избирательного блока, инициативы проведения референдума или заверение заведомо подделанных подписей (подписных листов). Фактически все это также фальсификация избирательных документов.

6. Принципиальное отличие ч. 2 от ч. 1 в том, что субъектом выступает группа лиц по предварительному сговору или организованная группа. Кроме того, квалифицирующим может быть способ действия - подкуп, принуждение, применение насилия или угроза его применения, а также уничтожение имущества или угроза его уничтожения. Наконец, квалифицирующее значение могут иметь последствия - существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства. Для квалификации содеянного по ч. 2 ст. 142 достаточно любого из названных квалифицирующих признаков.

7. В ч. 3 комментируемой статьи содержится самостоятельный состав преступления. Его объективная сторона выражается в незаконном изготовлении, а равно хранении либо перевозке незаконно изготовленных избирательных бюллетеней, бюллетеней для голосования на референдуме.

8. Субъективная сторона - прямой умысел. Субъектом может быть любое лицо, достигшее 16 лет.

9. В соответствии с Федеральным законом от 21 июля 2005 г. N 93-ФЗ с 7 августа 2011 г. из абз. 1 ч. 1 и абз. 1 ч. 2 ст. 142 слова "избирательного блока" будут исключены.

Статья 142.1. Фальсификация итогов голосования

Комментарий к статье 142.1

1. В отличие от ст. 142 УК РФ, которая предусматривает ответственность за фальсификацию избирательных документов и документов референдума, ст. 142.1 устанавливает наказуемость фальсификации итогов голосования.

2. Объектом этого преступления, так же как и трех предыдущих, является избирательное право граждан. Деяния, предусмотренные ст. 142, являются как бы приготовлением к фальсификации итогов голосования. Разумеется, фальсификация итогов голосования может осуществляться и без предварительной фальсификации избирательных списков, бюллетеней и подделки подписей избирателей.

3. Объективная сторона подробно расписана в диспозиции комментируемой статьи. Это:

- включение неучтенных бюллетеней в число бюллетеней, использованных при голосовании;
- представление заведомо неверных сведений об избирателях, участниках референдума;
- заведомо неправильное составление списков избирателей, участников референдума, выражающееся во включении в них лиц, не обладающих активным избирательным правом, правом на участие в референдуме, или вымышленных лиц;
- фальсификация подписей избирателей, участников референдума в списках избирателей, участников референдума;
- замена действительных бюллетеней с отметками избирателей, участников референдума;
- порча бюллетеней, приводящая к невозможности определить волеизъявление избирателей, участников референдума;
- незаконное уничтожение бюллетеней;
- заведомо неправильный подсчет голосов избирателей, участников референдума;
- подписание членами избирательной комиссии, комиссии референдума протокола об итогах голосования до подсчета голосов или установления итогов голосования;
- заведомо неверное (не соответствующее действительным итогам голосования) составление протокола об итогах голосования;
- незаконное внесение в протокол об итогах голосования изменений после его заполнения;
- заведомо неправильное установление итогов голосования, определение результатов выборов, референдума.

Необходимо отметить, что для привлечения к уголовной ответственности достаточно выполнить хотя бы одно из указанных действий.

4. Заведомо неправильное установление результатов выборов или референдума может быть связано с объявлением избранным кандидата, который не набрал необходимого количества голосов, или, наоборот, объявление проигравшим выборы того, кто их выиграл, неправильным объявлением выборов или референдума состоявшимися или несостоявшимися.

5. Субъективная сторона преступления - прямой умысел. Виновный сознает, что фальсифицирует итоги голосования или референдума, и желает этого. Об умышленном характере действий виновного говорит слово "заведомо".

6. Субъектом может быть вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста. Понятно, что это может быть только человек, имеющий доступ к выборной документации (документации референдума).

Статья 143. Нарушение правил охраны труда

Комментарий к статье 143

1. Статья 37 Конституции РФ предусматривает право граждан на условия труда, отвечающие требованиям безопасности и гигиены. Правила техники безопасности или иные правила охраны труда устанавливаются Правительством РФ, различными министерствами и ведомствами. Они не могут быть едиными, так как специфичны для каждого производства.

2. Объективная сторона рассматриваемого преступления состоит в нарушении предусмотренных правил техники безопасности и иных правил охраны труда. Диспозиция данной нормы - бланкетная. Следовательно, для привлечения виновного к уголовной ответственности нужно установить, какие именно правила были нарушены и в чем заключалось их нарушение.

3. Рассматриваемый состав преступления - материальный. Для уголовной ответственности обязательно наступление указанных в законе последствий - причинение по неосторожности тяжкого вреда здоровью человека.

4. Естественно (и это необходимо), что в каждом случае следует установить наличие причинной связи между нарушением и наступившими последствиями. Отсутствие причинной связи исключает уголовную ответственность.

5. Субъективная сторона характеризуется наличием косвенного умысла, легкомыслия или небрежности по отношению к нарушению правил и неосторожности по отношению к последствиям. Если будет установлено, что виновный умышленно стремился к причинению вреда здоровью человека (например, мастер желал отомстить рабочему за критическое выступление на собрании), наступает ответственность за преступление против личности (ст. ст. 105, 111, 112 УК РФ).

6. Субъектом данного преступления является лицо, на котором лежали обязанности по соблюдению этих правил. Такие обязанности могут быть возложены на лицо в силу занимаемой им должности или специальным приказом. Обычно на каждом предприятии имеются ответственные за нарушение правил техники безопасности для каждого рабочего места. Они обязаны следить за техническим состоянием оборудования и другой техники, проводить инструктажи работников, контролировать наличие удостоверений на право выполнения определенных работ и т.п.

7. Квалифицированный состав преступления наступает в случае, когда нарушение повлекло по неосторожности смерть человека.

Статья 144. Воспрепятствование законной профессиональной деятельности журналистов

Комментарий к статье 144

1. Общественная опасность воспрепятствования деятельности журналистов выходит за пределы посягательства на чисто профессиональную работу этой категории граждан. Такое воспрепятствование наблюдается в основном тогда, когда журналист начинает заниматься какими-либо острыми вопросами, затрагивающими интересы тех или иных влиятельных лиц. Поэтому объектом данного преступления является свобода распространения информации, нормальная деятельность средств массовой информации, а само это преступление посягает на политические права граждан, ибо ограничивает гарантированное Конституцией РФ право на свободу мысли, слова, мнений и убеждений, а также права поиска, получения и передачи, производства и распространения информации любым законным способом.

2. Объективная сторона преступления состоит в воспрепятствовании законной профессиональной деятельности журналистов. Закон называет два способа этого преступления - путем принуждения их к распространению информации либо отказу от распространения информации. Принуждение предполагает физическое или психическое насилие, т.е. причинение

вреда здоровью, побои или угрозы журналисту или его близким совершить насилие либо повредить или уничтожить имущество, либо распространить о нем или его близких сведения, которые он хочет сохранить в тайне. Если в процессе принуждения виновный причиняет смерть или тяжкий либо средней тяжести вред здоровью, наступает ответственность по совокупности преступлений - по ст. ст. 105, 111, 112 и по ст. 144 УК РФ.

3. Субъективная сторона - прямой умысел.

4. Субъект - любое лицо, достигшее возраста 16 лет.

5. Квалифицированный состав данного преступления констатируется тогда, когда виновный совершает преступление с использованием своего служебного положения. Поэтому в данном случае субъект будет специальным. Это может быть должностное лицо либо лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации. Например, командир воинской части, где произошло чрезвычайное происшествие, запрещает давать об этом какую-либо информацию журналистам.

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. Статья 38 Конституции РФ обязывает государство защищать материнство и детство. Во исполнение этой статьи УК РФ запрещает необоснованное увольнение с работы беременных женщин и женщин, имеющих детей в возрасте до трех лет, а также необоснованный отказ в приеме на работу по этим основаниям.

2. Закон специально подчеркивает запрещение необоснованного отказа в приеме на работу. Так, отказ женщине в приеме на работу в связи с отсутствием у нее надлежащего образования не является незаконным. Точно так же должно быть признано законным увольнение беременной женщины, работающей водителем, если она по приговору суда лишена права управлять автомобилем.

3. К сожалению, рассматриваемые преступления достаточно редко встречаются в судебной практике, так как их латентность очень велика, ибо отказ в приеме на работу мотивируется иначе, без ссылки на беременность женщины. Проверить обоснованность отказа тем более трудно, что закон не обязывает работодателя письменно мотивировать отказ в приеме на работу.

4. Объектом рассматриваемого преступления являются трудовые права женщин. Потерпевшей является беременная женщина или женщина, имеющая детей в возрасте до трех лет.

5. Объективная сторона выражается в необоснованном отказе в приеме на работу или в необоснованном увольнении с работы потерпевшей. Преступление окончено с момента отказа в приеме на работу либо при подписании приказа об увольнении.

6. Субъективная сторона - прямой умысел. Мотив преступления - нежелание иметь на работе беременную женщину или женщину, имеющую малолетних детей.

7. Субъект - лицо, пользующееся правом найма и увольнения (руководитель организации, сотрудник кадрового аппарата и т.п.).

Статья 145.1. Невыплата заработной платы, пенсий, стипендий, пособий и иных выплат

Комментарий к статье 145.1

1. Последние годы в ряде предприятий и организаций наблюдались случаи задержки, часто многомесячной, выплаты заработной платы, пенсий, стипендий, пособий и иных установленных законом сумм. Иногда это объяснялось отсутствием денег на предприятии в связи с непоступлением их от покупателей, из местного, регионального или федерального бюджета. Однако встречаются случаи, когда деньги, предназначенные для заработной платы, пенсий и т.п., расходуются не по назначению, а подчас помещаются в коммерческие банки для получения дополнительного дохода. Это причиняет серьезный вред интересам граждан, работающих на данном предприятии, учащихся в данном вузе и т.п. Иногда такого рода невыплаты выливаются в серьезные социальные конфликты. В связи с этим в УК РФ в 1999 г. введен рассматриваемый состав преступления.

2. Объект его - социальные и имущественные интересы граждан.

3. Объективная сторона - невыплата свыше двух месяцев заработной платы, пенсий, стипендий, пособий и иных установленных сумм на предприятиях любых форм собственности. Состав преступления является оконченным по истечении срока выплаты зарплаты и других указанных сумм за второй месяц.

4. Субъективная сторона - прямой или косвенный умысел. Мотив - корыстная или иная личная заинтересованность.

5. Субъект - руководитель организации, работодатель - физическое лицо.

6. Квалифицированный состав преступления констатируется при наступлении тяжких последствий. Такими могут быть массовые акции протеста, приведшие к приостановке производства и крупным убыткам, самоубийство кого-либо из не получивших денег, если оно причинно связано с задержкой в выплате указанных сумм, и т.д.

Статья 146. Нарушение авторских и смежных прав

Комментарий к статье 146

1. Статья 44 Конституции РФ провозглашает охрану интеллектуальной собственности граждан. Авторское право возникает в связи с созданием и использованием произведений науки, включая программы для ЭВМ, литературы и искусства. Смежные права - в связи с созданием и использованием фонограмм и видеофильмов, исполнением спектаклей и музыкальных произведений, передач радио- и телевещания. Автором является лицо, творческим трудом которого создано произведение, являющееся предметом авторского или смежного права. При этом не имеет значения гражданство автора и место создания произведения (Российская Федерация или другое государство), место публикации (обнародования) произведения.

2. Объектами авторского права являются также сценарии, кино-, теле-, видео-, слайд-, диафильмы, фотографии, произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, декоративно-прикладного искусства, архитектуры, градостроительства, садово-паркового искусства, производные произведения (переводы, рефераты, резюме). Не могут быть объектами авторского права законы, кодексы, официальные документы, их официальные переводы, государственные символы и знаки (гербы, флаги, ордена) и т.д. <1>.

<1> См.: Закон РФ от 9 июля 1993 г. N 5351-1 "Об авторском праве и смежных правах" (в ред. от 20 июля 2004 г.) // ВСНД и ВС РФ. 1993. N 32. Ст. 1242.

3. Объективная сторона рассматриваемого преступления состоит в незаконном использовании объектов авторского права без согласия автора: опубликование, распространение, воспроизведение, внесение каких-либо изменений в само произведение, его название, обозначение имени автора, снабжение произведения иллюстрациями, предисловиями, послесловиями, комментариями, пояснениями, а также перевод произведения на другой язык.

4. Присвоение авторства может заключаться в издании произведения под чужим именем, включении части произведения в свое произведение без ссылки на автора (плагиат), приписка к числу авторов фамилий тех, кто фактически соавтором не являлся, принуждение к соавторству, неуказание имени соавтора в выходных данных произведения.

5. Обязательным элементом объективной стороны являются последствия преступления - причинение крупного ущерба автору или иному правообладателю. Под крупным ущербом имеется в виду стоимость экземпляров произведений или фонограмм либо стоимость прав на использование объектов авторского права и смежных прав, которая превышает пятьдесят тысяч рублей, а в особо крупном размере - двести пятьдесят тысяч рублей. Помимо этого, суду следует учитывать не только материальный, но и моральный ущерб (например, издание монографии без указания имени одного из основных авторов). При отсутствии крупного ущерба может идти речь о гражданско-правовой ответственности.

6. Субъективная сторона - прямой умысел.

7. Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет.

8. Квалифицированный состав преступления возникает в том случае, когда рассматриваемые деяния совершены группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, в особо крупном размере, лицом с использованием своего служебного положения (ч. 2 ст. 146 УК РФ).

Статья 147. Нарушение изобретательских и патентных прав

Комментарий к статье 147

1. Статья 44 Конституции РФ гарантирует свободу научного и технического творчества. Комментируемая статья защищает изобретательские и патентные права от различных посягательств. Объектами защиты являются изобретения, полезные модели и промышленные образцы <1>.

<1> См.: Патентный закон РФ // РГ. 14.10.1992.

2. Изобретение определяется как решение технической задачи, отличающееся существенной новизной. Требования к изобретению - новизна, изобретательский уровень и возможность промышленного применения.

Полезная модель - это конструктивное выполнение средств производства и предметов потребления, а также их составных частей. Требования к полезной модели - новизна и возможность промышленного применения.

Промышленный образец - это художественно-конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид. Требования к промышленному образцу - новизна, оригинальность и возможность промышленного применения.

3. Объективная сторона данного преступления - незаконное использование изобретения, полезной модели или промышленного образца, разглашение без согласия автора или заявителя их сущности до официальной публикации сведений о них, присвоение авторства или принуждение к соавторству.

4. Обязательным элементом объективной стороны являются последствия преступления - причинение крупного ущерба изобретателю или автору полезной модели либо промышленного образца. Под крупным ущербом имеется в виду не только материальный, но и моральный ущерб (например, получение патента без указания имени одного из основных авторов). При отсутствии крупного ущерба может идти речь о гражданско-правовой ответственности. Понятие крупного ущерба - оценочное. Оценку осуществляет суд.

5. Субъективная сторона - прямой умысел. Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет.

6. Квалифицированный состав преступления будет в том случае, когда рассматриваемые деяния совершены группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (ч. 2 ст. 147 УК РФ).

Статья 148. Воспрепятствование осуществлению права на свободу совести и вероисповеданий

Комментарий к статье 148

1. Статья 28 Конституции РФ предусматривает свободу вероисповедания, включая право исповедовать любую религию или не исповедовать никакой религии, свободно выбирать, иметь и распространять религиозные убеждения и действовать в соответствии с ними. Это право гражданина и является объектом рассматриваемого преступления.

2. Объективная сторона выражается в незаконном воспрепятствовании деятельности религиозных организаций или совершению религиозных обрядов: незаконное закрытие религиозного учреждения - церкви, мечети, синагоги, костела, запрещение проведения какого-либо религиозного обряда, недопущение верующих в религиозное учреждение, принуждение их к участию в религиозных обрядах, принуждение принять другую религию и т.п.

3. Рассматриваемое преступление является оконченным при совершении действий, препятствующих осуществлению права на свободу совести.

4. Субъективная сторона - прямой умысел. Субъект - любое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Статья 149. Воспрепятствование проведению собрания, митинга, демонстрации, шествия, пикетирования или участию в них

Комментарий к статье 149

1. Статья 31 Конституции РФ предусматривает право граждан Российской Федерации на проведение собраний, митингов, демонстраций, шествий, пикетирования. Это право и является объектом данного преступления.

2. Вместе с тем установлены определенные правила получения разрешений на такие мероприятия, проведения их в соответствии с полученным разрешением и т.п. При соблюдении всех этих правил собрание, митинг, демонстрация, шествие, пикетирование считаются законными, и никто не вправе препятствовать их осуществлению. За воспрепятствование установлена административная ответственность. Однако в указанных в законе случаях виновные могут подлежать уголовной ответственности.

3. Объективная сторона рассматриваемого преступления может проявиться в незаконном воспрепятствовании проведению собрания, митинга, демонстрации, шествия, пикетирования или участию в них либо, наоборот, в принуждении к участию в них.

4. К уголовной ответственности может быть привлечено либо должностное лицо, которое для воспрепятствования проведению собрания, митинга, демонстрации, шествия, пикетирования использует свое служебное положение, либо любое иное лицо, если оно применяет насилие или угрожает его применением. Под насилием понимаются побои или причинение легкого вреда здоровью. Если насилие выразилось в причинении более серьезных последствий (например, смерть, тяжкий или средней тяжести вред здоровью), содеянное квалифицируется по совокупности - по ст. ст. 105, 111, 112 и ст. 149 УК РФ.

5. Субъективная сторона - прямой умысел. Субъект - любое лицо, достигшее возраста 16 лет, как частное, так и должностное (или выполняющее управленческие обязанности в коммерческих и иных организациях).

Глава 20. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ СЕМЬИ И НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

Статья 150. Вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления

Комментарий к статье 150

1. В ст. 38 Конституции РФ говорится, что материнство, детство и семья находятся под защитой государства. Целый ряд международно-правовых актов обращает специальное внимание на защиту семьи и детей <1>. Комментируемая статья предусматривает ответственность за вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления.

_____

<1> Статья 16 Всеобщей декларации прав человека, ст. 23 Международного пакта о гражданских и политических правах, Декларация о правах ребенка 1959 г.

2. Объектом этого преступления являются интересы нормального развития несовершеннолетнего.

3. Объективная сторона состоит в вовлечении несовершеннолетнего в совершение преступлений. Вовлечение предполагает возбуждение у подростка желания или намерения совершить преступление. Если виновный совершает преступление вместе с несовершеннолетним, он может выступать в роли соисполнителя. В этом случае он отвечает по соответствующей статье УК РФ и по ст. 150. Если он не принимает непосредственного участия в совершении преступления, он может быть организатором или подстрекателем. В этом случае его действия будут квалифицированы по соответствующей статье УК РФ и по ч. ч. 3 или 4 ст. 33 УК РФ, а также по соответствующей части ст. 150 УК РФ. При этом несовершеннолетний несет ответственность за содеянное, если он достиг возраста уголовной ответственности (ст. 20 УК РФ), если не достиг - он освобождается от уголовной ответственности. В этом случае он рассматривается как орудие преступления.

4. Закон предусматривает примерный перечень способов совершения этого преступления - путем обещаний, обмана, угроз или иным способом. Обещания могут касаться каких-то благ, например передачи несовершеннолетнему части похищенного, устройства на работу, покровительства в будущем и т.д. Обман - сообщение заведомо ложных сведений, например, о том, что несовершеннолетний не подлежит ответственности, хотя на самом деле он достиг возраста, указанного в ст. 20 УК РФ. Обман может касаться правовой оценки содеянного (что это не преступление) и т.д. Угрозы могут выражаться в шантаже, причинении какого-либо вреда несовершеннолетнему или его близким (не связанного с насилием). Иные способы могут подразумевать использование личных отношений, авторитета, возбуждение чувства мести, зависти и т.п.

5. Субъективная сторона - прямой умысел с сознанием того, что вовлекаемому лицу не исполнилось 18 лет.

6. Субъект - лицо, достигшее 18-летнего возраста.

7. Закон предусматривает несколько квалифицированных составов данного преступления. По ч. 2 ст. 150 УК РФ квалифицируются действия родителей, педагогов либо иных лиц, на которые законом возложены обязанности по воспитанию несовершеннолетнего. Иными лицами могут быть опекуны, мастера, бригадиры и т.п.

8. Под ч. 3 ст. 150 УК РФ подпадают действия, совершенные с применением насилия или с угрозой его применения. Если насилие выразилось в причинении тяжкого вреда, истязании, изнасиловании, иных действиях сексуального характера, содеянное квалифицируется по ч. 3 комментируемой статьи и по соответствующей статье УК РФ по совокупности. Угроза может включать намерение применить любое насилие, включая угрозу убийством.

9. Часть 4 ст. 150 УК РФ предусматривает ответственность за вовлечение несовершеннолетнего в преступную группу либо в совершение тяжкого или особо тяжкого преступления, а также в совершение преступления по мотивам политической, идеологической,

расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы (пункт в ред. Федерального закона от 24 июля 2007 г. N 211-ФЗ). Под преступной группой имеется в виду группа лиц, группа лиц по предварительному сговору, организованная группа или преступное сообщество.

См. также комментарий к ст. 105 УК РФ.

Статья 151. Вовлечение несовершеннолетнего в совершение антиобщественных действий

Комментарий к статье 151

1. Правовая регламентация рассматриваемой статьи имеет много общего со ст. 150 УК РФ. Основное различие в том, что действия, в которые вовлекается несовершеннолетний, не являются преступлениями, хотя и носят антиобщественный характер. Речь идет о вовлечении в систематическое употребление спиртных напитков, одурманивающих веществ, занятие проституцией, бродяжничеством или попрошайничеством. Объективная сторона рассматриваемого преступления может выражаться в одном из указанных действий.

2. Систематическое употребление спиртных напитков или одурманивающих веществ предполагает их неоднократное (не менее трех раз) употребление под воздействием виновного. Антиобщественный характер употребления спиртных напитков может определяться его неумеренностью либо длительностью периода, в течение которого несовершеннолетний вовлекался в пьянство, либо вредными последствиями такого вовлечения (например, отставание в умственном развитии, алкогольная зависимость).

3. Одурманивающими являются вещества, которые при вдыхании воздействуют на центральную нервную систему, вызывают галлюцинации. Склонение к употреблению наркотических и психотропных веществ влечет ответственность по ст. 230 УК РФ.

4. Проституцией является систематическое вступление в половые сношения либо совершение иных действий сексуального характера с разными лицами за плату. Это может касаться несовершеннолетних как женского, так и мужского пола. Единичное совершение полового акта, даже за материальное вознаграждение, не может рассматриваться как проституция.

5. Бродяжничество предполагает отсутствие постоянного места жительства и работы, скитание по разным городам в течение достаточно длительного времени.

6. Попрошайничество (нищенство) - выпрашивание денег, продуктов питания, одежды и т.п.

7. Субъективная сторона - прямой умысел. Субъектом является лицо, достигшее возраста 18 лет.

8. Квалифицированные составы преступления предусмотрены ч. ч. 2 и 3 комментируемой статьи. Они полностью совпадают с предусмотренными ч. ч. 2 и 3 ст. 150 УК РФ.

9. В 2003 г. в ст. 151 УК РФ было введено примечание, в соответствии с которым родители освобождаются от ответственности за вовлечение детей в занятие бродяжничеством, если это связано с тяжелыми жизненными обстоятельствами, вызванными утратой источника средств существования или отсутствием места жительства. Заметим, что данное примечание было введено в ст. 151 УК РФ в то время, когда в ряде регионов страны существовала безработица (полностью не изжитая и в настоящее время), что вынуждало многих граждан, не имеющих работы, переезжать из одного региона в другой в поисках работы или каких-либо источников средств существования.

Статья 152. Утратила силу. - Федеральный закон от 08.12.2003 N 162-ФЗ.

Статья 153. Подмена ребенка

Комментарий к статье 153

1. Поскольку речь идет о подмене ребенка, предполагается, что эти действия происходят тайно от его родителей или лиц, их заменяющих. Такая подмена может касаться новорожденного ребенка, которого еще не видели родители, например подмена в родильном доме.

2. Объективная сторона рассматриваемого преступления заключается в замене одного новорожденного ребенка другим, например ребенком, родившимся с уродством, болезнью Дауна. Ответственность наступает при подмене как чужих детей, так и своего ребенка чужим, ибо родители подменяемого ребенка лишаются своего ребенка помимо их воли.

3. Преступление считается оконченным с момента осуществления фактической подмены детей или внесения записей в соответствующую документацию. Однако при обнаружении подмены и возвращении детей по принадлежности содеянное должно рассматриваться как покушение.

4. Субъективная сторона - прямой умысел. Умыслом охватывается факт тайной подмены. Если заведомо для виновного подмена может быть обнаружена, содеянное рассматривается как похищение человека и подлежит квалификации по п. "д" ч. 2 ст. 126 УК РФ.

5. Обязательным является мотив - корыстные или иные низменные побуждения. Корысть выражается в желании получить материальное вознаграждение за подмену от заинтересованных лиц. Иные низменные побуждения могут быть связаны с местью, ревностью, националистическими, расовыми мотивами и др.

6. Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет. Заинтересованные лица, если они были инициаторами подмены, отвечают за подстрекательство.

Статья 154. Незаконное усыновление (удочерение)

Комментарий к статье 154

1. Статья 123 СК РФ устанавливает, что дети, оставшиеся без попечения родителей, подлежат усыновлению (удочерению) либо передаются под опеку (попечительство) или в приемную семью. Такое положение может создаться в связи со смертью родителей или лишением их родительских прав. Порядок такой передачи регламентирован главами 19 - 21 СК РФ, а также Правилами передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществления контроля за условиями их жизни и воспитания в семьях усыновителей на территории Российской Федерации и Правилами постановки на учет консульскими учреждениями Российской Федерации детей, являющихся гражданами Российской Федерации и усыновленных иностранными гражданами или лицами без гражданства <1>.

_____

<1> Оба документа утверждены Постановлением Правительства РФ от 29 марта 2000 г. N 275 (в ред. от 11 апреля 2006 г.) // СЗ РФ. 2000. N 15. Ст. 1590.

2. Объективная сторона данного преступления выражается в совершенных неоднократно незаконных действиях по усыновлению (удочерению) детей, передаче их под опеку (попечительство), на воспитание в приемные семьи. Неоднократность может быть выражена в совершении незаконных действий одновременно либо разновременно в отношении нескольких несовершеннолетних. При этом не имеет значения, было ли осуждено лицо за ранее совершенное преступление.

3. Закон позволяет привлечь к уголовной ответственности виновного и в единичном случае незаконного усыновления, если он действовал из корыстных побуждений, т.е. имел в виду извлечь материальную выгоду.

4. Примером незаконных действий по усыновлению могут быть: усыновление детей, родители которых живы и не лишены родительских прав, усыновление при отсутствии необходимых документов, посредническая возмездная деятельность при усыновлении, усыновление при отсутствии согласия ребенка старше 10 лет, игнорирование установленной разницы в возрасте усыновителя и усыновляемого и т.д.

5. Преступление является оконченным с момента совершения незаконных действий по усыновлению из корыстных побуждений, а при иных мотивах - незаконных действий по повторному усыновлению.

6. Субъективная сторона - прямой умысел. Если речь идет о незаконных действиях, совершенных впервые, - обязателен корыстный мотив. Если лицо было введено в заблуждение и не знало о незаконности усыновления, даже при неосторожной вине, состав преступления отсутствует.

7. Субъект - лицо, занимающееся выявлением детей, оставшихся без попечения родителей, и оформлением их усыновления, опеки и передачи в приемную семью.

Статья 155. Разглашение тайны усыновления (удочерения)

Комментарий к статье 155

1. В соответствии со ст. 139 СК РФ судьи, вынесшие решение об усыновлении ребенка, или должностные лица, осуществившие государственную регистрацию усыновления, а также лица, иным образом осведомленные об усыновлении, обязаны сохранять тайну усыновления ребенка.

2. Вместе с тем лица, обязанные хранить факт усыновления (удочерения) как служебную или профессиональную тайну, а также иные лица, действующие из корыстных или иных низменных побуждений, несут за разглашение тайны усыновления (удочерения) уголовную ответственность.

3. Объектом данного преступления является право усыновителя на сохранение тайны усыновления.

4. Объективная сторона данного преступления состоит в разглашении тайны усыновления вопреки воле усыновителей. Разглашение состоит в сообщении о факте усыновления любому лицу, в том числе усыновленному. Согласие усыновителей исключает ответственность, только если оно дано обоими супругами, усыновившими ребенка.

5. Субъективная сторона - прямой умысел, а если преступление совершает лицо, для которого тайна усыновления не является служебной и профессиональной тайной, обязательны корыстные или иные низменные побуждения. Корыстные побуждения связаны с извлечением материальной выгоды, иные низменные побуждения - месть, зависть и т.п.

6. Субъект - лицо, обязанное хранить факт усыновления как служебную или профессиональную тайну (судья, вынесший решение об усыновлении, лицо, осуществляющее государственную регистрацию усыновления) либо иное лицо, но лишь в том случае, если оно действовало из корыстных или иных низменных побуждений.

Статья 156. Неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего

Комментарий к статье 156

1. Статья 63 СК РФ обязывает родителей заботиться о детях, заниматься их воспитанием. Но при этом СК РФ запрещает родителям при осуществлении родительских прав "причинять вред физическому и психическому здоровью детей, их нравственному развитию. Способы воспитания детей должны исключать пренебрежительное, жестокое, грубое, унижающее человеческое достоинство обращение, оскорбление и эксплуатацию детей".

2. Объективную сторону рассматриваемого преступления составляет неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего, но лишь в том случае, если это соединено с жестоким обращением с несовершеннолетним. Таким образом, по существу, уголовную ответственность влечет именно жестокое обращение с несовершеннолетним. Жестокое обращение может выразиться в побоях, истязаниях, причинении вреда здоровью, лишении пищи и воды, одежды и обуви. Однако, если эти деяния выразились в причинении тяжкого или средней тяжести вреда здоровью либо в истязании, наступает ответственность по совокупности преступлений - ст. 156 и ст. ст. 111, 112 или 117 УК РФ. Доведение до самоубийства должно квалифицироваться по ст. 110 УК РФ.

3. Оконченным преступление будет при установлении систематического жестокого обращения с несовершеннолетним. Причинение вреда здоровью лежит за рамками данного состава преступления.

4. Субъективная сторона - прямой или косвенный умысел. По отношению к наступлению вреда здоровью ребенка может иметь место как умысел, так и неосторожность.

5. Субъектом данного преступления выступают либо родители, либо иные лица, на которые возложены обязанности по воспитанию ребенка, а равно педагоги или другие работники образовательного, воспитательного, лечебного либо иного учреждения, обязанного осуществлять надзор за несовершеннолетним. Такими лицами могут быть учителя, мастера производственного обучения ПТУ, а также бригадиры и иные руководители несовершеннолетнего по месту его работы.

6. Действия должностных лиц, превысивших должностные полномочия, квалифицируются по ст. 286 УК РФ.

Статья 157. Злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей

Комментарий к статье 157

1. В соответствии со ст. ст. 80, 85 и 87 СК РФ родители обязаны содержать своих несовершеннолетних и нетрудоспособных детей, а трудоспособные совершеннолетние дети - своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей. Злостное уклонение от этих обязанностей влечет уголовную ответственность.

2. В ст. 157 УК РФ предусмотрены два состава преступления.

Объективная сторона обоих преступлений заключается в бездействии - злостном уклонении от уплаты по решению суда средств на содержание потерпевших (в ч. 1 - несовершеннолетних, а равно нетрудоспособных детей, достигших 18-летнего возраста; в ч. 2 - нетрудоспособных родителей).

3. Уклонение может проявиться в прямом отказе исполнять решение суда, а также в сокрытии места работы или дополнительных источников дохода, смене места работы или места жительства без сообщения о новом месте работы и жительства лицу, в пользу которого

присуждены средства на содержание, а также судебному приставу-исполнителю, который исполняет судебное решение, и т.д.

4. Если лицо по закону обязано содержать своих детей или родителей, но они не обращались в суд и нет вступившего в законную силу решения суда, обязывающего лицо выплачивать средства на содержание детей или родителей, уголовная ответственность не может иметь места. Поскольку ответственность наступает только в случае присуждения средств на содержание решением суда, оно имеет преюдициальное значение. Поэтому вопрос об обязанности лица выплачивать средства на содержание не подлежит обсуждению и доказыванию.

5. Злостность уклонения - понятие оценочное. О злостности, в частности, может свидетельствовать неоднократное уклонение лица от уплаты средств на содержание, неуплата, несмотря на предупреждение судебного пристава-исполнителя, объявление в розыск виновного в связи с тем, что он скрылся и не сообщает о своем местонахождении.

6. Субъективная сторона - прямой умысел.

7. Субъект - лицо, обязанное по решению суда выплачивать средства на содержание несовершеннолетних, а равно нетрудоспособных детей или нетрудоспособных родителей. По ч. 1 ст. 157 УК РФ отвечают родители (в том числе лишенные родительских прав, а также усыновители), по ч. 2 - совершеннолетние трудоспособные дети.

Раздел VIII. ПРЕСТУПЛЕНИЯ В СФЕРЕ ЭКОНОМИКИ

Глава 21. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ СОБСТВЕННОСТИ

1. Преступления против собственности представляют повышенную опасность для общества в связи с тем, что посягают на отношения собственности, составляющие основу экономики, и причиняют ущерб собственнику.

2. Причинение ущерба собственнику или иному законному владельцу имущества в результате противоправного безвозмездного изъятия и (или) обращения чужого имущества в пользу виновного или других лиц определяется законодателем как хищение.

3. Объектом хищения являются отношения собственности, т.е. общественные отношения в сфере распределения материальных благ коллективного или индивидуального пользования. Хищение - имущественное преступление, поэтому его предметом не могут быть объекты интеллектуальной собственности, а также электрическая и тепловая энергия.

4. Одним из обязательных признаков хищения является безвозмездность изъятия чужого имущества, поскольку именно безвозмездность влечет за собой причинение ущерба собственнику или иному владельцу, что, в свою очередь, является одним из признаков объективной стороны хищения.

Материальный ущерб, причиненный собственнику или иному владельцу имущества, должен находиться в причинной связи с действиями лица, совершившего хищение.

5. Хищение считается оконченным, если имущество изъято и виновный имеет реальную возможность распоряжаться похищенным по своему усмотрению или пользоваться им. Если же виновный, совершив определенные действия, успел завладеть вещью, но не имел возможности распорядиться ею по обстоятельствам, от него не зависящим, содеянное квалифицируется как покушение на хищение.

Исключением является разбой, который считается оконченным с момента нападения в целях хищения чужого имущества, при наличии признаков, указанных в диспозиции ст. 162 УК РФ.

Статья 158. Кража

Комментарий к статье 158

1. Кража - наиболее распространенный вид преступных посягательств.

2. Объективную сторону кражи составляет тайное изъятие чужого имущества из законного владения. Как правило, кража совершается в отсутствие собственника или лица, в ведении которого находится имущество, незаметно для посторонних (например, квартирная кража или кража, связанная с незаконным проникновением в помещение либо иное хранилище). Кража может быть совершена в присутствии владельца, если он не замечает действий преступника, например карманная кража.

Если присутствующее при незаконном изъятии чужого имущества лицо не сознает противоправность этих действий либо является близким родственником виновного, который рассчитывает на то, что в ходе изъятия имущества он не встретит противодействия со стороны указанного лица, содеянное следует квалифицировать как кражу (п. 4 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29 "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое").

3. Одним из квалифицирующих признаков кражи является совершение преступления группой лиц по предварительному сговору (п. "а" ч. 2 ст. 158 УК РФ).

В соответствии с ч. 2 ст. 35 УК РФ преступление (в том числе кража) признается совершенным группой лиц по предварительному сговору, если в нем участвовали лица, заранее договорившиеся о совместном совершении преступления. При этом "сговор" на совершение преступления должен состояться до его совершения. Время, прошедшее с момента сговора до совершения преступления, значения не имеет.

Из смысла закона следует, что если кража совершена группой лиц по предварительному сговору, то все они являются соисполнителями, так как каждый из них участвует в совершении действий, непосредственно входящих в объективную сторону преступления. Соисполнительство не исключает распределения ролей между участниками кражи.

Каждый из соисполнителей несет ответственность за кражу в полном объеме похищенного, независимо от размера доставшейся ему доли.

Пленум Верховного Суда РФ в Постановлении от 27 декабря 2002 г. N 29 указал, что 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 оказание непосредственного содействия исполнителю в совершении преступления (например, лицо не проникало в жилище, но участвовало во взломе дверей, запоров, решеток, по заранее состоявшейся договоренности вывозило похищенное, подстраховывало других соучастников от возможного обнаружения совершаемого преступления), содеянное ими является соисполнительством и в силу ч. 2 ст. 34 УК РФ не требует дополнительной квалификации по статье 33 УК РФ.

4. Действия лица, непосредственно не участвовавшего в хищении чужого имущества, но содействовавшего совершению этого преступления советами, указаниями либо заранее обещавшего скрыть следы преступления, сбыть похищенное и т.п., надлежит квалифицировать как соучастие в содеянном в форме пособничества со ссылкой на ч. 5 ст. 33 УК РФ.

В случае совершения хищения путем кражи несколькими лицами без предварительного сговора действия каждого из них, при отсутствии других квалифицирующих признаков, следует квалифицировать по ч. 1 ст. 158 УК РФ со ссылкой на ч. 1 ст. 35 УК РФ.

5. В случае совершения кражи лицом, не достигшим возраста для привлечения уголовной ответственности, либо недееспособным в силу его невменяемости по указанию правосубъектного организатора, последний, согласно ч. 2 ст. 33 УК РФ, несет уголовную ответственность как исполнитель содеянного. При наличии к тому предусмотренных законом оснований действия указанного лица должны дополнительно квалифицироваться по ст. 150 УК РФ (п. 13 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29).

6. Второй квалифицирующий признак ч. 2 ст. 158 УК РФ - кража, совершенная с незаконным проникновением в помещение либо иное хранилище.

Понятия "помещение" и "хранилище" даны в примечании к ст. 158 УК РФ и, как правило, трудностей в правоприменительной практике не вызывают.

7. Под проникновением в целях хищения следует понимать тайное или открытое вторжение в жилище, помещение либо иное хранилище. Проникновение может совершаться как с преодолением препятствий или сопротивления людей, так и без такового. Проникновение может быть осуществлено и тогда, когда виновный с помощью приспособлений извлекает чужое имущество из жилища, помещения либо иного хранилища без вхождения в них.

Данный квалифицирующий признак отсутствует, если лицо находилось в жилище, помещении или ином хранилище правомерно, не имея преступного намерения, но затем совершило кражу, грабеж или разбой, а также в случаях, когда лицо оказалось в жилище, помещении или ином хранилище с согласия потерпевшего или лиц, под охраной которых находилось имущество, в силу родственных отношений, знакомства либо находилось в торговом зале магазина, офиса и других помещениях, открытых для посещения граждан, а также в случае, если кража совершена лицом, имеющим доступ в жилище, помещение или хранилище в силу своего служебного помещения, выполняемой работы, а равно лицом, имеющим одноразовый доступ в указанное помещение.

8. Следующим квалифицирующим признаком состава кражи является причинение значительного ущерба гражданину (п. "в" ч. 2 ст. 158 УК РФ).

При квалификации действий лица, совершившего кражу по признаку причинения гражданину значительного ущерба, следует учитывать имущественное положение потерпевшего, стоимость похищенного имущества и его значимость для потерпевшего, размер заработной платы, пенсии, наличие у потерпевшего иждивенцев, совокупный доход членов семьи, с которыми он ведет совместное хозяйство, и др. При этом ущерб потерпевшему должен быть причинен реально и не может составлять менее двух тысяч пятисот рублей.

9. Стоимость имущества для квалификации преступления учитывается на день его совершения, а при определении размера материального ущерба, наступившего в результате преступного посягательства, - на день принятия решения о возмещении вреда с ее последующей индексацией.

10. Учитывая распространенность так называемых карманных краж, законодатель выделил ответственность за кражу имущества, находившегося при потерпевшем (из его одежды, сумки или другой ручной клади), независимо от стоимости похищенного имущества, в самостоятельный квалифицирующий признак, предусмотренный п. "г" ч. 2 ст. 158 УК РФ.

11. Ответственность за кражу, совершенную с незаконным проникновением в жилище либо из нефтепровода, нефтепродуктопровода, газопровода, а также в крупном размере, предусмотрена ч. 3 ст. 158 УК РФ.

В судебной практике нередко по-разному толкуется понятие "незаконное проникновение в жилище", что влечет ошибки в квалификации преступлений.

При квалификации действий лица, совершившего кражу, грабеж или разбой, по признаку "незаконное проникновение в жилище" судам следует руководствоваться примечанием к ст. 139 УК РФ, в котором разъясняется понятие "жилище".

Под жилищем понимаются индивидуальный жилой дом с входящими в него жилыми и нежилыми помещениями, жилое помещение, независимо от форм собственности, входящее в жилищный фонд и пригодное для постоянного или временного проживания, а равно иное помещение или строение, не входящие в жилищный фонд, но предназначенные для временного проживания.

Квалифицирующий признак "проникновение в жилище" отсутствует, если лицо находилось в жилище правомерно, с согласия проживающих в нем лиц.

Понятия "нефтепровод, нефтепродуктопровод, газопровод", введенные в УК РФ Федеральным законом от 30 декабря 2006 г. N 283-ФЗ, содержат все признаки помещения при совершении кражи.

12. В случае признания лица виновным в совершении хищения чужого имущества путем незаконного проникновения в жилище дополнительной квалификации по ст. 139 УК РФ, предусматривающей ответственность за нарушение неприкосновенности жилища, не требуется, поскольку такое незаконное действие является квалифицирующим признаком кражи. Не требуют дополнительной квалификации действия виновного и по ст. 167 УК РФ, если, незаконно проникая в жилище с целью совершения кражи, лицо взламывает замки, двери, решетки и т.п. Вместе с тем, если в процессе совершения хищения лицо умышленно уничтожило или повредило имущество, содеянное при наличии к тому оснований необходимо дополнительно квалифицировать по ст. 167 УК РФ.

Федеральным законом от 30 декабря 2006 г. N 283-ФЗ в УК РФ введена ст. 215.3, предусматривающая ответственность за приведение в негодность нефтепроводов, нефтепродуктопроводов и газопроводов из корыстных или хулиганских побуждений. В связи с отсутствием практики применение данной нормы может вызвать различные толкования, в том числе в случае, если предусмотренные в ней последствия наступили либо могли наступить в результате действий, направленных на совершение хищения газа, нефти либо продуктов ее переработки. Представляется, что при указанных обстоятельствах содеянное виновными следует квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных ч. 3 ст. 158 УК РФ и соответствующей частью ст. 215.3 УК РФ.

13. Кража считается совершенной в крупном размере, если стоимость похищенного имущества превышает двести пятьдесят тысяч рублей (примечание 4 к ст. 158 УК РФ).

Как хищение в крупном размере должно квалифицироваться совершение нескольких хищений чужого имущества, общая стоимость которого соответствует установленному законом крупному размеру, если они совершены одним способом и при обстоятельствах, свидетельствующих об умысле виновных совершить хищение в крупном размере.

14. Определяя размер похищенного имущества, необходимо исходить из его фактической стоимости на момент совершения преступления. При отсутствии сведений о цене стоимость похищенного имущества может быть установлена на основании заключения эксперта либо на основании доказательств, свидетельствующих о расходах, фактически понесенных на приобретение или производство имущества, степени его износа к моменту кражи.

15. Квалифицирующими признаками кражи, указанными в ч. 4 ст. 158 УК РФ, являются совершение кражи организованной группой и в особо крупном размере.

Об организованной группе можно говорить, если в краже участвовала устойчивая группа лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений (ч. 3 ст. 35 УК РФ).

Организованная группа характеризуется 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, технической оснащенностью, длительностью

подготовки даже одного преступления, а также иными обстоятельствами (например, специальная подготовка участников организованной группы к проникновению в хранилище для изъятия денег (валюты) или других материальных ценностей). При признании этих преступлений совершенными организованной группой действия всех соучастников независимо от их роли в содеянном подлежат квалификации как соисполнительство без ссылки на ст. 33 УК РФ.

16. Ответственность за кражу, совершенную в особо крупном размере, установлена Федеральным законом от 8 декабря 2003 г. N 162-ФЗ "О внесении изменений и дополнений в Уголовный кодекс Российской Федерации". Особо крупный размер определен примечанием 4 к ст. 158 УК РФ и составляет сумму, превышающую один миллион рублей.

17. Субъектом кражи признается вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 14 лет, не имеющее полномочий собственника или иного владельца похищаемого имущества

Статья 159. Мошенничество

Комментарий к статье 159

1. Мошенничеству как форме хищения присущи все признаки хищения.

Объективная сторона мошенничества - это обман в целях незаконного получения имущества или права на него.

Имущество и право на него, реально обеспечивающее в дальнейшем возможность фактического завладения, пользования и распоряжения этим имуществом, является предметом мошенничества.

2. Способом завладения чужим имуществом путем мошенничества выступает обман или злоупотребление доверием собственника или иного владельца имущества. При обмане виновный вводит потерпевшего в заблуждение, искажая факты или умалчивая об известных ему обстоятельствах, в результате чего потерпевший сам передает преступнику имущество. Добровольность передачи имущества при этом мнимая. При злоупотреблении доверием виновный путем уверений или умолчаний создает у потерпевшего уверенность в правомерности или выгодности для него передачи имущества или права на него.

3. В последнее время появились отличающиеся от традиционных виды мошенничества с использованием компьютеров, поддельных кредитных карт и банковских авизо, связанные с созданием так называемых финансовых пирамид, фиктивных инвестиционных фондов и т.д.

4. Обман в любой форме, использованный для получения банковского кредита, может квалифицироваться как мошенничество только в том случае, если по делу будет установлено, что обманное завладение денежными средствами совершено с целью обращения их в собственность виновного или других лиц, т.е. когда налицо все признаки хищения.

5. Субъект мошенничества - вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Мошенничество может быть совершено только с прямым умыслом. Обязательным признаком субъективной стороны является корыстная цель.

6. Квалифицирующие признаки мошенничества - совершение преступления группой лиц по предварительному сговору, а равно с причинением значительного ущерба гражданину - были рассмотрены при анализе хищения путем кражи.

7. Квалифицирующими признаками мошенничества, ответственность при наличии которых наступает по ч. 3 ст. 159 УК РФ, являются совершение этого преступления лицом с использованием своего служебного положения, а равно в крупном размере. Особенностью первого квалифицирующего признака является то, что законодатель не связывает его только с понятием "должностное лицо". То есть виновное в мошенничестве лицо не обязательно должно быть должностным, однако преступление им всегда совершается с использованием своего служебного положения.

8. Понятие крупного размера содержится в примечании 4 к ст. 158 УК РФ. Особенности данного квалифицирующего признака также были рассмотрены при анализе ст. 158 УК РФ.

Статья 160. Присвоение или растрата

Комментарий к статье 160

1. Присвоение или растрата чужого имущества - самостоятельные, хотя и очень близкие по содержанию формы хищения.

Как присвоение следует рассматривать неправомерное удержание (невозвращение) чужого имущества, вверенного виновному, с целью обращения его в свою пользу.

Растрата - это отчуждение виновным в любой форме третьим лицам или потребление им вверенного ему чужого имущества.

2. Объективная сторона данного состава преступления заключается в незаконном безвозмездном обращении в свою собственность или в собственность другого лица имущества, находящегося в правомерном владении виновного, который в силу должностных обязанностей, договорных отношений или специального поручения осуществлял в отношении этого имущества полномочия по распоряжению, управлению, доставке или хранению (кладовщик, экспедитор, агент по снабжению, продавец, кассир и другие лица).

3. Переход от правомерного владения чужим имуществом к неправомерному при наличии других объективных и субъективных признаков хищения определяет момент совершения преступления.

4. Присвоение как форму хищения следует отличать от временного позаимствования чужого имущества лицом, в ведении которого оно находилось. Если вверенное имущество использовано незаконно, но без намерения обратить его в свою собственность либо в собственность третьих лиц, действия не должны рассматриваться как хищение. При наличии соответствующих признаков они могут быть квалифицированы по ст. 330 либо по ст. 285 УК РФ (для должностного лица).

5. Квалифицирующие признаки присвоения или растраты в основном совпадают с квалифицирующими признаками кражи и мошенничества.

Особенностью квалификации в данном случае является то, что при совершении данного преступления группой лиц по предварительному сговору отдельные участники хищения, не являющиеся ни должностными лицами, ни лицами, которым имущество было вверено или передано в ведение, несут ответственность по ст. 160 со ссылкой на ст. 33 УК РФ.

Субъектом данного состава преступления признается вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Статья 161. Грабеж

Комментарий к статье 161

1. Грабеж содержит все объективные и субъективные признаки хищения, так как является одной из его форм. Изъятие имущества при грабеже происходит открыто.

Пленум Верховного Суда РФ в Постановлении от 27 декабря 2002 г. N 29 "О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое" разъяснил, что "открытым хищением чужого имущества является такое похищение, которое совершается в присутствии собственника или иного владельца имущества либо на виду у посторонних, когда лицо, совершающее это преступление, сознает, что присутствующие при этом лица понимают противоправный характер его действий независимо от того, принимали ли они меры к пресечению этих действий или нет".

2. Следует учитывать, что содеянное квалифицируется как грабеж и в случаях, если в ходе совершения кражи действия виновного обнаруживаются собственником либо другими лицами, однако виновный, сознавая это, продолжает совершать незаконное изъятие имущества или его удержание. Перерастание кражи в грабеж при изложенных обстоятельствах возможно только при полном завладении имуществом и получении возможности им распоряжаться.

Если виновный полагает, что он совершает хищение тайно, не осознавая, что за его действиями наблюдают, либо присутствующие при совершении преступления лица не понимают противоправность этих действий, либо являются близкими родственниками виновного, который рассчитывает на то, что изъятие имущества остается тайным, преступление квалифицируется как кража.

3. В тех случаях, когда незаконное изъятие имущества совершено при хулиганстве, изнасиловании или других преступных действиях, содеянное виновным, в зависимости от умысла и способа завладения имуществом, должно квалифицироваться по совокупности, как соответствующее преступление против собственности и хулиганство, изнасилование или иное преступление.

4. Квалифицированные виды грабежа в основном такие же, как и при краже.

Специфическим для грабежа квалифицирующим признаком является совершение его с насилием, не опасным для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия (п. "г" ч. 2 ст. 161 УК РФ). При применении или угрозе применения насилия объектом преступления становятся не только отношения собственности, но и личность потерпевшего.

Под насилием, не опасным для жизни или здоровья, следует понимать побои или совершение иных насильственных действий, связанных с причинением потерпевшему физической боли либо с ограничением его свободы (связывание рук, применение наручников, оставление в закрытом помещении и др.). Угрозу применения насилия, не опасного для жизни или здоровья, следует рассматривать как форму психического насилия.

Как грабеж, соединенный с насилием, надлежит квалифицировать действия, при которых с целью хищения имущества в организм потерпевшего введено вещество, не представляющее

опасности для жизни или здоровья (п. 23 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29).

Насилие, применяемое виновным с целью избежать задержания после окончания кражи, не свидетельствует о перерастании кражи в грабеж.

Субъектом грабежа является вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 14 лет.

Статья 162. Разбой

Комментарий к статье 162

1. Разбой относится к числу наиболее опасных насильственных форм хищения чужого имущества. Это преступление посягает одновременно на собственность и на жизнь и здоровье потерпевшего. При разбое посягательство на личность потерпевшего следует рассматривать как средство завладения имуществом.

2. Объективная сторона разбоя выражается в открытом или тайном нападении на потерпевшего (нападение из засады, на спящего и т.д.), совершенном с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия. Под насилием, опасным для жизни и здоровья, следует понимать причинение здоровью потерпевшего тяжкого вреда, или вреда средней тяжести, или легкого вреда, вызвавшего кратковременное расстройство здоровья или незначительную стойкую утрату общей трудоспособности, а также насилие, которое причинило потерпевшему легкий вред без расстройства здоровья либо вообще не причинило вреда, однако в момент причинения создавало реальную опасность для жизни или здоровья потерпевшего (п. 21 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29).

3. Как разбой следует квалифицировать введение в организм потерпевшего опасных для жизни и здоровья сильнодействующих, ядовитых или одурманивающих веществ с целью приведения потерпевшего в беспомощное состояние.

4. Угроза немедленного применения насилия, опасного для жизни или здоровья, в целях завладения чужим имуществом является средством психического насилия. Оно может выражаться в словах, жестах, демонстрации оружия или иных предметов, применение которых может быть опасным для жизни или здоровья потерпевшего.

В тех случаях, когда завладение имуществом соединено с угрозой применения насилия, носившей неопределенный характер, вопрос о признании в действиях лица грабежа или разбоя необходимо решать с учетом всех обстоятельств дела: места и времени совершения преступления, числа нападавших, характера предметов, которыми они угрожали потерпевшему, субъективного восприятия угрозы, совершения каких-либо конкретных демонстративных действий, свидетельствовавших о намерении нападавших применить физическое насилие, и т.п.

5. Насилие при разбое является средством завладения имуществом либо средством его удержания. Действия виновных, начатые как кража, при применении в дальнейшем насилия, опасного для жизни или здоровья, с целью завладения имуществом либо для его удержания непосредственно после изъятия следует квалифицировать как разбой.

6. Разбой признается оконченным с момента нападения с целью завладения имуществом.

Субъективная сторона разбоя характеризуется прямым умыслом и корыстной целью.

7. Большинство квалифицирующих признаков разбоя совпадает с квалифицирующими признаками кражи.

Разбой, совершенный группой лиц по предварительному сговору, предусматривает наличие договоренности между всеми участниками до совершения преступления, при этом каждый участник нападения осознает тот факт, что нападение совершается с применением насилия, опасного для жизни или здоровья потерпевшего, либо с угрозой применения такого насилия. Если между соучастниками была договоренность на открытое завладение чужим имуществом с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия, но в процессе нападения кто-либо из соучастников вышел за пределы состоявшегося сговора, применил насилие, опасное для жизни или здоровья, налицо эксцесс исполнителя.

8. Совершение преступления с применением оружия представляет повышенную общественную опасность в связи с тем, что создает реальную опасность для жизни или здоровья потерпевшего.

Применение при разбое всех видов не только огнестрельного и холодного оружия, но и иных "предметов, используемых в качестве оружия", которыми потерпевшему могли быть причинены телесные повреждения, опасные для жизни или здоровья (перочинный или кухонный нож, бритва, ломик, дубинка, топор, ракетница и т.п.), а также предметов, предназначенных для временного поражения цели (например, механические распылители, аэрозольные и другие устройства, снаряженные слезоточивыми и раздражающими веществами), является основанием для квалификации действий виновных по ч. 2 ст. 162 УК РФ. При этом не имеет значения, готовились эти предметы заранее или были взяты на месте совершения преступления.

Если в целях психического насилия виновный угрожает заведомо негодным оружием или имитацией оружия (макет пистолета, игрушечный кинжал и т.д.), не намереваясь использовать их для причинения телесных повреждений, опасных для жизни или здоровья потерпевшего, его действия (при отсутствии других квалифицирующих признаков разбоя) с учетом конкретных обстоятельств дела следует квалифицировать как разбой, ответственность за который предусмотрена ч. 1 ст. 162 УК РФ, либо как грабеж, если потерпевший понимал, что ему угрожают негодным или незаряженным оружием либо имитацией оружия (п. 23 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29).

Для квалификации действий по ч. 2 ст. 162 УК РФ необходимо установить факт применения оружия либо предметов, используемых в качестве оружия во время нападения. Под применением понимается как физическое воздействие, так и попытка нанесения оружием или упомянутыми предметами повреждений потерпевшему, а также демонстрация их лицам, подвергшимся нападению, или третьим лицам в качестве готовности преступника применить их.

Если применение оружия или предметов, используемых в качестве оружия, охватывалось умыслом виновных, совершивших разбойное нападение группой лиц по предварительному сговору, все участники преступления несут ответственность за совершение его с применением оружия или предметов, использованных в качестве оружия, как соисполнители и в том случае, когда оружие и другие предметы были применены одним из них.

9. Часть 3 ст. 162 УК РФ предусматривает ответственность за разбой, совершенный с незаконным проникновением в жилище, помещение либо иное хранилище или в крупном размере.

Понятия "жилище, помещение или иное хранилище", незаконное проникновение в них, "крупный и особо крупный размер хищения" даны при анализе состава кражи.

10. Особо опасным видом разбоя является разбой, сопряженный с причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего (п. "в" ч. 4 ст. 162 УК РФ). Признаки тяжкого вреда здоровью содержатся в ст. 111 УК РФ. Причинение вреда здоровью при разбое полностью охватывается составом этого преступления, поэтому если при разбое причинен тяжкий вред здоровью потерпевшего, дополнительной квалификации по ст. 111 УК РФ не требуется.

Для квалификации разбоя по п. "в" ч. 4 ст. 162 УК РФ не имеет значения, когда причинен тяжкий вред здоровью: в момент завладения имуществом, при преодолении сопротивления потерпевшего либо непосредственно после завладения имуществом, в целях его удержания.

Квалификация по п. "в" ч. 4 ст. 162 УК РФ возможна только в случае умышленного причинения тяжкого вреда здоровью потерпевшего.

В случае наступления по неосторожности смерти потерпевшего от причиненного его здоровью в процессе разбоя тяжкого вреда действия виновного следует квалифицировать по совокупности преступлений: по п. "в" ч. 4 ст. 162 и ч. 4 ст. 111 УК РФ.

11. Квалифицирующие признаки "особо крупный размер" и "организованная группа" аналогичны квалифицирующим признакам кражи.

12. Субъектом разбоя является вменяемое физическое лицо, достигшее возраста 14 лет.

Статья 163. Вымогательство

Комментарий к статье 163

1. Вымогательство как посягательство на чужое имущество по объективным и субъективным признакам мало чем отличается от насильственных форм хищения - разбоя и грабежа, соединенного с насилием.

Вымогательство посягает не только на собственность, но и на имущественные права (наследственные, жилищные и др.) и служит способом завладения чужим имуществом.

2. Объективная сторона вымогательства состоит из двух слагаемых - предъявления имущественных требований и угрозы причинения потерпевшему нежелательных последствий, которая служит средством достижения виновным цели и должна быть реальной.

3. При отграничении вымогательства от грабежа и разбоя следует учитывать, что если при грабеже и разбое насилие является средством завладения имуществом или его удержания, то при вымогательстве оно подкрепляет угрозу. Завладение имуществом при грабеже и разбое происходит одновременно с совершением насильственных действий либо сразу после их совершения, тогда как при вымогательстве умысел виновного направлен на получение требуемого имущества в будущем.

4. Вымогательство признается оконченным, как только виновный предъявит требование передачи чужого имущества или права на имущество или совершения других действий имущественного характера, даже если имущество не удалось получить.

5. Квалифицирующие признаки вымогательства в основном аналогичны квалифицирующим признакам кражи и других форм хищения.

Квалифицирующий признак - причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего (п. "в" ч. 3 ст. 163 УК РФ) может быть вменен только при умышленном причинении такого вреда здоровью и дополнительной квалификации по ст. 111 УК РФ не требует. Если причинение тяжкого вреда здоровью при вымогательстве повлекло по неосторожности смерть потерпевшего, содеянное квалифицируется по совокупности - п. "в" ч. 3 ст. 163 и ч. 4 ст. 111 УК РФ.

6. Субъектом вымогательства является вменяемое лицо, достигшее 14-летнего возраста.

7. Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Статья 164. Хищение предметов, имеющих особую ценность

Комментарий к статье 164

1. Особая историческая, научная и культурная ценность похищенных предметов или документов определяется на основании экспертного заключения с учетом не только их стоимости в денежном выражении, но и значимости для истории, науки, культуры.

2. Для квалификации преступления по ст. 164 УК РФ не имеет значения, каким способом совершено хищение названных в ней предметов или документов. Таковым могут быть кража, мошенничество, грабеж, разбой, присвоение и растрата.

3. Данное преступление, кроме совершенного путем разбойного нападения, считается оконченным с того момента, когда виновный завладел предметами или документами и получил возможность распорядиться ими по своему усмотрению.

4. Квалифицирующие признаки, указанные в п. "а" ч. 2 ст. 164 УК РФ, - совершение преступления группой лиц по предварительному сговору или организованной группой - аналогичны квалифицирующим признакам кражи.

5. Квалифицирующий признак - уничтожение, порча или разрушение предметов или документов, указанных в п. "в" ч. 2 ст. 164 УК РФ, будет иметь место только в том случае, если эти последствия наступили в результате хищения указанных предметов или документов.

6. Преступление совершается только с прямым умыслом и корыстной целью.

7. Субъектом преступления является физическое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Статья 165. Причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием

Комментарий к статье 165

1. Ответственность за совершение данного преступления наступает в случае причинения имущественного ущерба не только собственнику, но и иному законному владельцу имущества.

2. Способ совершения данного преступления (обман, злоупотребление доверием) аналогичен способу, используемому при мошенничестве, однако преступление, предусмотренное комментируемой статьей, в связи с отсутствием признаков хищения (изъятие имущества) таковым не является.

Ущерб собственнику или иному владельцу имущества с использованием обмана или злоупотребления доверием может быть причинен путем уклонения от уплаты различных законных платежей, незаконной эксплуатации в личных целях имущества, вверенного по работе, безбилетного провоза за вознаграждение пассажиров или грузов проводниками и т.п.

3. В ч. 2 и п. п. "а", "б" ч. 3 ст. 165 УК РФ указаны квалифицирующие признаки, характерные для хищений, анализ которых содержится в комментарии к ст. 158.

4. Преступление признается оконченным с момента причинения имущественного ущерба.

5. Субъектом преступления является физическое лицо, достигшее возраста 16 лет. При совершении подобных действий должностными лицами с использованием ими своих должностных полномочий ответственность наступает по ст. 285 УК РФ, а служащими коммерческих организаций - по ст. 201 УК РФ.

6. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Статья 166. Неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения

Комментарий к статье 166

1. Предметом данного преступления является автомобиль или любое другое механическое самоходное транспортное средство, имеющее автомобильный двигатель с соответствующими характеристиками (см. Правила дорожного движения).

2. Завладение транспортным средством выражается в удалении его с места стоянки любым способом. Расстояние, на которое удалено транспортное средство от места стоянки, для квалификации преступления значения не имеет.

3. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом на завладение транспортным средством без цели хищения.

4. Не могут квалифицироваться как неправомерное завладение транспортным средством действия лица, самовольно использовавшего его, если это лицо является штатным водителем данного транспортного средства.

5. Квалифицирующие признаки, предусмотренные ч. ч. 2 и 3 ст. 166 УК РФ, совпадают с аналогичными признаками ст. ст. 158, 161 и 162 УК РФ. При этом необходимо отметить, что как угон, совершенный организованной группой, следует квалифицировать действия группы лиц, заранее объединившихся для совершения не только угонов, но и других корыстных преступлений.

6. По ч. 4 ст. 166 УК РФ квалифицируются действия, связанные с неправомерным завладением транспортным средством, совершенные с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия. Понятие такого насилия дается в комментарии к ст. 162. При этом не имеет значения то обстоятельство, что насилие было применено либо угроза его применения была высказана не только по отношению к собственнику или законному владельцу транспортного средства, но и к любому постороннему лицу, которое воспрепятствовало либо намеревалось воспрепятствовать совершению данного преступления.

7. Субъектом преступления является лицо, достигшее возраста 14 лет.

Статья 167. Умышленные уничтожение или повреждение имущества

Комментарий к статье 167

1. Предметом преступления является любое имущество, уничтожение или повреждение которого влечет причинение значительного ущерба.

2. Под уничтожением имущества понимается приведение вещи в полную негодность, когда она навсегда утрачивает свою хозяйственно-экономическую ценность и уже не может быть использована по назначению.

Под повреждением имущества понимается причинение вещи такого вреда, когда она без восстановления (ремонта) не может быть использована по своему обычному назначению.

3. Умышленное уничтожение или повреждение чужого имущества являются преступлением при условии причинения значительного ущерба. О понятии значительного ущерба см. комментарий к ст. 158.

4. Субъектом преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 167 УК РФ, является лицо, достигшее возраста 16 лет.

5. Преступление может быть совершено как с прямым, так и с косвенным умыслом.

6. Цель и мотивы совершения преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 167 УК РФ, имеют значение только для отграничения этого преступления от других преступных посягательств, например от хулиганства (ст. 213 УК РФ).

7. Действия, предусмотренные ч. 2 ст. 167 УК РФ, влекут за собой уголовную ответственность только в случае реального причинения потерпевшему значительного ущерба. Если предусмотренные законом последствия не наступили по причинам, не зависящим от воли виновного, содеянное при наличии у него умысла на причинение значительного ущерба должно рассматриваться как покушение на умышленные уничтожение или повреждение чужого имущества путем поджога.

При решении вопроса о том, причинен ли значительный ущерб собственнику или иному владельцу имущества, следует исходить из стоимости уничтоженного имущества или стоимости восстановления поврежденного имущества, значимости этого имущества для потерпевшего.

8. Квалифицирующим признаком, предусмотренным ч. 2 ст. 167 УК РФ, является причинение в процессе или в результате уничтожения (повреждения) чужого имущества при наличии условий, указанных в ч. 1 данной статьи, смерти человеку или наступление иных тяжких последствий.

9. Понятие "тяжкие последствия" содержится в п. 10 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 июня 2002 г. N 14 "О судебной практике по делам о нарушении правил пожарной безопасности, уничтожении или повреждении имущества путем поджога либо в результате неосторожного обращения с огнем".

10. Если смерть или иные тяжкие последствия причинены не по неосторожности, а с прямым или косвенным умыслом, содеянное квалифицируется по совокупности ст. 167 и соответствующих статей УК РФ о преступлениях против личности.

Субъектом преступления, совершенного при отягчающих обстоятельствах, является лицо, достигшее 14-летнего возраста.

Статья 168. Уничтожение или повреждение имущества по неосторожности

Комментарий к статье 168

1. Уголовная ответственность по данной статье наступает только в случае причинения в результате неосторожного обращения с огнем или иными источниками повышенной опасности ущерба в крупном размере.

2. Неосторожное обращение может выражаться как в активном поведении виновного лица, так и в его бездействии, повлекшими наступление указанных в ст. 168 УК РФ последствий.

3. Источниками повышенной опасности (кроме огня) признаются горючие и ядовитые жидкости, электрооборудование, транспортные средства, механизмы, взрывчатые вещества.

4. В случае гибели людей действия виновного должны квалифицироваться по ст. 109 УК РФ.

5. Субъектом данного состава преступления является лицо, достигшее 16-летнего возраста.

6. Субъективная сторона данного преступления выражается в неосторожной вине.

Глава 22. ПРЕСТУПЛЕНИЯ В СФЕРЕ ЭКОНОМИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Статья 169. Воспрепятствование законной предпринимательской или иной деятельности

Комментарий к статье 169

1. Предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке (ст. 2 ГК РФ).

Гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, равно как и глава крестьянского (фермерского) хозяйства.

Юридическое лицо подлежит государственной регистрации в уполномоченном федеральном органе исполнительной власти. Оно считается созданным со дня внесения соответствующей записи в Единый государственный реестр юридических лиц. Правоспособность юридического лица возникает в момент его создания и прекращается в момент внесения записи о его исключении из Единого государственного реестра юридических лиц.

2. Под государственной регистрацией юридических лиц и индивидуальных предпринимателей понимаются акты уполномоченного федерального органа исполнительной власти, осуществляемые посредством внесения в государственные реестры сведений о создании, реорганизации и ликвидации юридических лиц, приобретении физическими лицами статуса индивидуального предпринимателя, прекращении физическими лицами деятельности в качестве индивидуальных предпринимателей, иных сведений о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях в соответствии с федеральным законом.

Государственная регистрация осуществляется в срок не более пяти рабочих дней со дня представления документов в регистрирующий орган.

3. Статья 169 УК РФ охраняет от воспрепятствования не только предпринимательскую, но и иную деятельность (например, социальную, благотворительную, политическую).

4. Объективная сторона состава заключается в воспрепятствовании законной предпринимательской или иной деятельности, под которым понимается создание условий и обстоятельств, которые или вообще не позволяют заниматься предпринимательской или иной деятельностью законно или существенно ее затрудняют, ограничивают.

5. Формы преступного воспрепятствования: а) неправомерный отказ в регистрации индивидуального предпринимателя или юридического лица; б) уклонение от их регистрации; в) неправомерный отказ в выдаче специального разрешения (лицензии) на осуществление определенной деятельности; г) уклонение от его выдачи; д) ограничение прав и законных интересов индивидуального предпринимателя или юридического лица в зависимости от организационно-правовой формы или формы собственности; е) незаконное ограничение самостоятельности либо иное незаконное вмешательство в деятельность индивидуального предпринимателя или юридического лица.

6. Порядок государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей несколько отличается; для регистрации требуется представление строго определенных, но разных документов. При этом в Федеральном законе от 8 августа 2001 г. "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" <1> специально подчеркивается: "Регистрирующий орган не вправе требовать представление других документов, кроме документов, установленных настоящим Федеральным законом".

_____

<1> СЗ РФ. 2001. N 33 (часть I). Ст. 3431.

7. Неправомерный отказ в регистрации имеет место, например, при отказе: а) по личным мотивам (из-за мести, ненависти и т.д.); б) без объяснения, хотя были представлены все необходимые документы; в) в связи с отсутствием документов, представление которых не требуется законодателем; г) в связи с тем, что предприятий подобного профиля в регионе достаточное количество; д) из-за неявки заявителя на регистрацию.

8. Уклонение от регистрации индивидуального предпринимателя или юридического лица представляет собой завуалированный отказ в регистрации. Деяние заключается, например, в неоднократном отказе должностного лица принять документы на регистрацию под предлогами недостатка документов, несоответствия их формы предъявляемым требованиям, загруженности работой, отсутствия компетентных должностных лиц и т.п.; в незаконном и неоднократном продлении сроков регистрации; в умышленной утрате учредительных документов; в затягивании процесса регистрации.

9. Неправомерный отказ в выдаче специального разрешения (лицензии). Лицензирование производится на основании Федерального закона от 8 августа 2001 г. "О лицензировании отдельных видов деятельности" <1>. Под лицензией следует понимать специальное разрешение на осуществление конкретного вида деятельности при обязательном соблюдении лицензионных требований и условий, выданное лицензирующим органом юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю.

_____

<1> СЗ РФ. 2001. N 33 (часть I). Ст. 3430.

Отказ должностного лица лицензирующего органа в выдаче лицензии соискателю по основаниям, не предусмотренным в законе, например в связи с достаточным количеством в регионе предпринимателей подобного профиля, квалифицируется как преступное воспрепятствование законной предпринимательской или иной деятельности.

10. Уклонение от выдачи лицензии имеет место, когда у заявителя без оснований не принимают документы на лицензирование; когда, не отказывая в лицензировании, систематически требуют представления документов, не предусмотренных законом; при умышленной утрате представленных документов и т.п.

Лицензирующий орган принимает решение о выдаче или об отказе в выдаче лицензии в срок, не превышающий 45 дней со дня, когда поступило заявление о предоставлении лицензии со всеми необходимыми документами. Умышленное затягивание этого срока может быть расценено как уклонение от выдачи лицензии.

11. Под ограничением прав и законных интересов индивидуального предпринимателя или юридического лица в зависимости от организационно-правовой формы следует понимать незаконное уменьшение правоспособности лиц и организаций, занимающихся предпринимательской деятельностью; создание препятствий для реализации отдельных прав одним хозяйствующим субъектам за счет создания преимуществ другим (отказ государственных банков выдавать льготные кредиты предпринимателям без образования юридического лица или кредитовать унитарные предприятия; аннулирование лицензий на определенные виды деятельности всем, кроме акционерных обществ; ограничение деятельности производственных кооперативов территориально или по времени; навязывание ущемляющих законные интересы коммерческих организаций условий договоров и т.п.).

12. Незаконное ограничение самостоятельности либо иное незаконное вмешательство в деятельность индивидуального предпринимателя или юридического лица проявляется, например, в незаконных принудительном разделении юридического лица, расторжении договоров как якобы несоответствующих требованиям антимонопольных органов, в ограничении объемов сбыта произведенной продукции, навязывании невыгодных условий страхования, незаконном применении льготного налогообложения, принудительном "устраивании" на работу в организацию нужных виновному лиц и т.п.

13. Преступление окончено с момента совершения деяния.

14. Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом.

15. Субъектом воспрепятствования выступает должностное лицо, если оно использует при этом свое служебное положение. Понятие должностного лица дается в примечании к ст. 285 УК РФ. Субъектами различных форм воспрепятствования выступают разные должностные лица.

16. Статья 169 УК РФ является специальной нормой по отношению к общей норме, предусмотренной ст. 285 УК РФ, - злоупотребление должностными полномочиями.

17. Квалифицирующие признаки воспрепятствования, указанные в ч. 2 ст. 169 УК РФ, - совершение преступления в нарушение вступившего в законную силу судебного акта и причинение крупного ущерба.

По первому признаку речь идет, по сути, о повторном воспрепятствовании. Обязательным здесь является обращение потерпевшего в судебные органы (районные или арбитражные суды), которые, в свою очередь, должны признать действия должностного лица неправомерными.

18. Понятие крупного ущерба определено в примечании к статье, распространяющем свое действие на всю гл. 22 УК РФ, за исключением ст. ст. 174, 174.1, 178, 185, 185.1, 193, 194, 198 - 199.1 УК РФ. Крупным ущербом, а равно крупным размером, доходом либо задолженностью в крупном размере признаются ущерб, стоимость, доход либо задолженность в сумме, превышающей 250 тыс. руб., особо крупным - 1 млн. руб.

Статья 170. Регистрация незаконных сделок с землей

Комментарий к статье 170

1. Статья 170 УК РФ объединяет три самостоятельных преступления, близких друг другу тем, что все они касаются земли: а) регистрация заведомо незаконных сделок с землей; б) искажение учетных данных Государственного земельного кадастра; в) умышленное занижение размеров платежей за землю.

2. Объективная сторона первого преступления состоит в регистрации заведомо незаконных сделок с землей.

3. Статья 15 ЗК РФ устанавливает, что собственностью граждан и юридических лиц (частной собственностью) являются земельные участки, приобретенные по основаниям, предусмотренным законодательством РФ.

Право собственности и другие вещные права (постоянное (бессрочное) пользование, пожизненное наследуемое владение, ограниченное пользование чужими земельными участками (сервитут), аренда, безвозмездное срочное пользование) на землю, ограничения (обременения) этих прав, их возникновение, переход и прекращение подлежат государственной регистрации в Едином государственном реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним (кроме договоров аренды и субаренды, безвозмездного пользования, заключенных на срок менее одного года). Она проводится соответствующим учреждением юстиции на территории регистрационного округа по месту нахождения недвижимого имущества.

Правообладателю выдается свидетельство о государственной регистрации прав, или же об этом делается специальная регистрационная надпись на представленных для регистрации подлинных документах, выражающих содержание сделки.

4. Под сделками с землей понимают ее покупку, продажу, аренду, залог, в том числе ипотеку, сервитут, дарение, наследование и т.д.

Сделки являются незаконными, если противоречат действующему гражданскому и земельному законодательству. Примерами могут служить продажа и иная передача в собственность, а также в аренду земельных участков, изъятых из оборота (например, занятых государственными природными заповедниками и национальными парками, военными и гражданскими захоронениями и т.п.), продажа земельного участка лицом, не являющимся его собственником, любое распоряжение (за исключением перехода прав по наследству) земельным участком лицом, которое, не являясь собственником, владеет им на праве пожизненного наследования, и др.

5. Предметом второго преступления выступают учетные данные Государственного земельного кадастра.

Государственный земельный кадастр представляет собой систематизированный свод документированных сведений об объектах государственного кадастрового учета, о правовом режиме земель в Российской Федерации, о кадастровой стоимости, местоположении, размерах земельных участков и прочно связанных с ними объектов недвижимого имущества.

6. Объективная сторона искажения учетных данных Государственного земельного кадастра представляет собой внесение в его основные документы (т.е. сам кадастр, кадастровые дела и дежурные кадастровые карты (планы) ложных записей или частичную подделку истинных учетных данных, которая может выражаться в подчистках, дописках, вытравливании записей и внесении новых и т.п. Искаженные данные могут касаться собственника земельного участка, категории земельного участка, его ценности и размера, местоположения, границ, целевого назначения, арендаторов, землевладельцев и землепользователей, наличия объектов недвижимого имущества и т.д.

7. Предмет третьего преступления, предусмотренного ст. 170 УК РФ, - платежи за землю. Формами платы выступают земельный налог и арендная плата.

Земельный налог отнесен к местным налогам. Налогоплательщиками земельного налога признаются организации и физические лица, обладающие земельными участками на праве собственности, праве постоянного (бессрочного) пользования или праве пожизненного наследуемого владения.

Арендная плата взимается за земли, переданные в аренду. Размер арендной платы является существенным условием договора аренды земельного участка.

Согласно Закону от 11 октября 1991 г. N 1738-1 "О плате за землю" формой платы, кроме земельного налога и арендной платы, является нормативная цена земли. Она определяется ежегодно органами исполнительной власти субъектов РФ для покупки или выкупа земельных участков и получения под их залог кредита. Нормативная цена земли применяется в случаях, когда не определена ее кадастровая стоимость.

8. Объективная сторона занижения размеров земельного платежа представляет собой незаконное уменьшение последнего (например, земельного налога или нормативной цены земли более чем на 25%); незаконное применение налоговых или иных льгот к собственнику земли, землевладельцу или землепользователю.

9. Преступление окончено с момента совершения деяния.

10. Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом.

11. Обязательным элементом субъективной стороны является корыстная или иная личная заинтересованность.

12. Субъект - должностное лицо, использующее свое служебное положение.

Статья 171. Незаконное предпринимательство

Комментарий к статье 171

1. Уголовная ответственность по ст. 171 УК РФ возможна только в том случае, если предметом преступления выступает предпринимательская деятельность, которая в принципе может быть зарегистрирована. Согласно п. 1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18 ноября 2004 г. "О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве и легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем" при решении вопроса о наличии в действиях лица признаков состава преступления, предусмотренного ст. 171 УК РФ, судам следует выяснять, соответствуют ли эти действия указанным в п. 1 ст. 2 ГК РФ признакам предпринимательской деятельности.

В случаях, когда незарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя лицо приобрело для личных нужд жилое помещение или иное недвижимое имущество либо получило его по наследству или по договору дарения, но в связи с отсутствием необходимости в использовании этого имущества временно сдало его в аренду или внаем и в результате такой гражданско-правовой сделки получило доход (в том числе в крупном или особо крупном размере), содеянное им не влечет уголовной ответственности за незаконное предпринимательство. Если указанное лицо уклоняется от уплаты налогов или сборов с полученного дохода, в его действиях при наличии к тому оснований содержатся признаки ст. 198 УК РФ (п. 2 Постановления Пленума).

2. Если лицо, имея целью извлечение дохода, занимается незаконной деятельностью, ответственность за которую предусмотрена иными статьями УК РФ (например, незаконным изготовлением огнестрельного оружия, боеприпасов, сбытом наркотических средств, психотропных веществ и их аналогов), содеянное им дополнительной квалификации по комментируемой статье не требует (п. 18 Постановления Пленума).

3. Объективная сторона заключается в незаконном предпринимательстве, т.е. в представлении в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц, документов, содержащих заведомо ложные сведения, а также в осуществлении предпринимательской деятельности без регистрации; без специального разрешения (лицензии), когда оно обязательно; с нарушением условий лицензирования; с нарушением правил регистрации.

4. Осуществление предпринимательской деятельности без регистрации имеет место, когда лицо: а) занимается предпринимательской деятельностью без образования юридического лица или создает коммерческую организацию без обращения за регистрацией; б) занимается предпринимательством, не дожидаясь принятия решения о регистрации; в) получило отказ в государственной регистрации, но продолжает осуществлять предпринимательскую деятельность. В любом случае необходимо установление факта отсутствия в Едином государственном реестре для юридических лиц и Едином государственном реестре для индивидуальных предпринимателей записи о создании юридического лица или приобретении физическим лицом статуса индивидуального предпринимателя либо, наоборот, присутствия записи о ликвидации юридического лица или прекращении деятельности физического лица в качестве индивидуального предпринимателя (п. 3 Постановления Пленума).

5. Законодатель не случайно употребляет термин "деятельность"; если лицо предприняло только одну, например торговую, операцию, не предполагая заниматься торговой деятельностью, оно не может быть привлечено к уголовной ответственности по ст. 171 УК РФ.

6. Под осуществлением предпринимательской деятельности с нарушением правил регистрации следует понимать "ведение такой деятельности субъектом предпринимательства, которому заведомо было известно, что при регистрации были допущены нарушения, дающие основания для признания регистрации недействительной (например, не были представлены в полном объеме документы, а также данные или иные сведения, необходимые для регистрации, либо она была произведена вопреки имеющимся запретам)" (п. 3 Постановления Пленума).

7. Под представлением в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, документов, содержащих заведомо ложные сведения, следует понимать представление документов, содержащих такую заведомо ложную либо искаженную информацию, которая повлекла за собой необоснованную регистрацию субъекта предпринимательской деятельности (п. 3 Постановления Пленума).

8. Документы, в которые могут быть внесены заведомо ложные сведения, совпадают с документами, представляемыми для государственной регистрации.

Сведения, которые содержатся в этих документах, должны быть ложными, т.е. не соответствовать действительности.

9. Состав не охватывает внесение в документы ложных сведений; последнее требует дополнительной квалификации по ст. ст. 292 или 327 УК РФ.

10. Осуществление предпринимательства без лицензии имеет место, когда лицо занимается предпринимательской деятельностью: а) не обращаясь в лицензирующие органы; б) до принятия решения о выдаче лицензии; в) после отказа в предоставлении лицензии; г) после приостановления действия лицензии; д) после аннулирования лицензии; е) после аннулирования лицензии решением суда; ж) по истечении срока действия лицензии; з) нескольких видов, близких по характеру и содержанию, при том что лицензия имеется только на один из видов деятельности (например, перевозки морским транспортом пассажиров и грузов требуют наличия двух лицензий); и) по лицензии, принадлежащей другому лицу или организации.

"Если федеральным законодательством из перечня видов деятельности, осуществление которых разрешено только на основании специального разрешения (лицензии), исключен соответствующий вид деятельности, в действиях лица, которое занималось таким видом предпринимательской деятельности, отсутствует состав преступления, предусмотренный ст. 171 УК РФ" (п. 17 Постановления Пленума).

11. Осуществление предпринимательской деятельности с нарушением условий лицензирования. К лицензионным требованиям и условиям относятся: а) квалификационные требования к соискателю лицензии и лицензиату, в частности к работникам юридического лица или индивидуальному предпринимателю (они выдвигаются в отношении лицензируемых видов деятельности, требующих специальных знаний); б) требования о соответствии объекта, в котором или с помощью которого осуществляется вид деятельности (здание, сооружение, оборудование и иные технические средства), специальным условиям его осуществления; в) иные требования и условия, предусмотренные положениями о лицензировании конкретных видов деятельности. Нарушение хотя бы одного из них может составить анализируемую форму.

12. Преступление окончено или в момент причинения крупного ущерба гражданам, организациям или государству, или с момента извлечения виновным дохода в крупном размере. В п. 12 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18 ноября 2004 г. говорится: "Под доходом в ст. 171 УК РФ следует понимать выручку от реализации товаров (работ, услуг) за период осуществления незаконной предпринимательской деятельности без вычета произведенных лицом расходов, связанных с осуществлением незаконной предпринимательской деятельности" <1>.

<1> Признавая, что приведенная позиция Пленума Верховного Суда РФ значительно облегчает правоприменительную деятельность, поскольку избавляет правоохранительные органы от доказательства понесенных лицом в незаконном предпринимательстве расходов, заметим, что она расходится в то же время с конституционным и уголовно-правовым принципом справедливости.

13. Субъективная сторона - умышленная форма вины.

14. Субъект незаконного предпринимательства - лицо, достигшее 16 лет, на которое в силу его служебного положения постоянно, временно или по специальному полномочию были непосредственно возложены обязанности по руководству организацией (например, руководитель исполнительного органа юридического лица либо иное лицо, имеющее право без доверенности действовать от имени этого юридического лица), а также лицо, фактически выполняющее обязанности или функции руководителя организации.

Если лицо находится в трудовых отношениях с организацией или индивидуальным предпринимателем, которые занимаются незаконным предпринимательством, то выполнение этим лицом обязанностей, вытекающих из трудового договора, не содержит состава преступления, предусмотренного комментируемой статьей (п. п. 10, 11 Постановления).

15. Квалифицирующими признаками незаконного предпринимательства, предусмотренными в ч. 2 ст. 171 УК РФ, являются: организованная группа (п. "а"); извлечение дохода в особо крупном размере (п. "б").

16. Действия лица, признанного виновным в занятии незаконной предпринимательской деятельностью и не уплачивающего налоги и (или) сборы с доходов, полученных в результате такой деятельности, полностью охватываются составом преступления, предусмотренного комментируемой статьей (п. 16 Постановления Пленума).

Статья 171.1. Производство, приобретение, хранение, перевозка или сбыт немаркированных товаров и продукции

Комментарий к статье 171.1

1. Предмет преступления - немаркированные товары и продукция, подлежащие обязательной маркировке марками акцизного сбора, специальными марками или знаками соответствия, защищенными от подделок.

Марки акцизного сбора (акцизные марки) предназначены для маркировки алкогольной продукции (этилового питьевого спирта, спиртных напитков, вина), табака и табачных изделий, ввозимых на таможенную территорию Российской Федерации.

Специальные марки предназначены для подтверждения легальности производства алкогольной продукции, табака и табачных изделий. Специальными марками маркируются алкогольная продукция, табак и табачные изделия, произведенные на территории России. Они могут быть федеральными и региональными.

Знак соответствия - обозначение, служащее для информирования приобретателей о соответствии объекта сертификации требованиям системы добровольной сертификации или национальному стандарту. В связи с тем что в соответствии с Постановлением Конституционного Суда РФ от 22 ноября 2001 г. N 15-П и Постановлением Правительства РФ от 6 февраля 2002 г. N 82 отменена обязательная маркировка товаров и продукции знаками соответствия, ст. 171.1 УК РФ в этой части прекратила свое действие.

2. Объективная сторона альтернативно выражается в следующих формах: производстве, приобретении, хранении, перевозке в целях сбыта или сбыте немаркированных товаров и продукции. Обязательным условием для привлечения лица к уголовной ответственности является крупный размер товаров или продукции.

3. Под производством немаркированных товаров и продукции понимают их непосредственное создание, изготовление.

4. Приобретение включает покупку, обмен, принятие в дар, в оплату долга, в счет расплат и т.п.

5. Хранение предполагает нахождение немаркированных товаров и продукции у виновного. Хранение является длящимся преступлением.

6. Перевозка представляет собой перемещение немаркированных товаров и продукции из одного места нахождения в другое.

7. Сбыт предметов преступления заключается в любой форме их отчуждения - возмездной или безвозмездной.

8. Преступление окончено с момента производства, приобретения, хранения, перевозки с целью сбыта или с момента сбыта немаркированных товаров и продукции в крупном размере.

9. Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом. Для производства, приобретения, хранения и перевозки немаркированных товаров или продукции обязательна цель сбыта.

10. Субъект преступления - частное лицо, индивидуальный предприниматель, руководитель предприятия и др.

11. Квалифицирующие признаки (ч. 2 ст. 171.1 УК РФ) - организованная группа (п. "а"); особо крупный размер (п. "в").

12. Если лицо производит, приобретает, хранит, перевозит или сбывает немаркированные товары и продукцию, занимаясь этим как предпринимательской деятельностью, без регистрации либо без лицензирования или с нарушением условий лицензирования, содеянное им должно квалифицироваться дополнительно по ст. 171 УК РФ.

13. В случае уклонения виновного в анализируемом преступлении от уплаты налогов в крупном размере содеянное требует дополнительной квалификации по ст. ст. 198, 199 УК РФ.

Статья 172. Незаконная банковская деятельность

Комментарий к статье 172

1. Незаконная банковская деятельность - специальный состав по отношению к незаконному предпринимательству (ст. 171 УК РФ).

2. Банковская деятельность подразумевает осуществление банковских операций:

- привлечение денежных средств физических и юридических лиц во вклады;
- размещение этих привлеченных средств от своего имени и за свой счет;
- открытие и ведение банковских счетов физических и юридических лиц;
- расчеты 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 и др.

Разовое выполнение банковской операции (например, покупка-продажа иностранной валюты) под понятие "деятельность" и соответственно под ст. 172 УК РФ не подпадает.

3. Объективная сторона незаконной банковской деятельности выражается в ее осуществлении:

- без регистрации;
- без специального разрешения (лицензии) в случаях, когда такое разрешение обязательно;
- с нарушением условий лицензирования.

Условиями привлечения к уголовной ответственности за незаконную банковскую деятельность выступают:

- причинение крупного ущерба гражданам, организациям;
- извлечение дохода в крупном размере.

4. Осуществление банковской деятельности (банковских операций) без регистрации означает нарушение установленного законом разрешительного порядка занятия этим бизнесом. Решение о государственной регистрации принимается Банком России.

Преступным, при наличии других условий, признается, например, осуществление банковских операций незарегистрированной кредитной организацией, осуществление указанных операций после подачи документов на регистрацию, но до получения положительного решения по нему, осуществление банковских операций после получения отказа в регистрации или после вынесения арбитражным судом определения о завершении ликвидации кредитной организации и т.д.

5. Осуществление банковской деятельности без специального разрешения (лицензии). Лицензия выдается после государственной регистрации кредитной организации в порядке, установленном законом и нормативными актами Банка России. Если кредитная организация осуществляет банковские операции при отсутствии лицензии либо после ее отзыва, необходимо привлечение к уголовной ответственности ее руководителя (при наличии необходимых признаков).

6. Осуществление банковской деятельности с нарушением условий лицензирования. В ст. 13 Федерального закона "О банках и банковской деятельности" <1> подчеркивается: "В лицензии на осуществление банковских операций указываются банковские операции, на осуществление которых данная кредитная организация имеет право, а также валюта, в которой эти банковские операции могут совершаться". Таким образом, если, например, банк не имеет права на такую банковскую операцию, как выдача банковских гарантий, и осуществляет ее в крупном размере или причиняет крупный ущерб гражданам, его руководство может быть привлечено к уголовной ответственности по ст. 172 УК РФ.

<1> ВСНД и ВС РСФСР. 1990. N 27. Ст. 357.

7. Преступление окончено в момент причинения крупного ущерба гражданам, организациям или государству или в момент извлечения дохода в крупном размере.

8. Субъективная сторона состава характеризуется умышленной формой вины, хотя не исключена и неосторожная вина.

9. Субъект - учредители кредитной организации и руководители ее исполнительных органов, в том числе главный бухгалтер. Могут нести ответственность по ст. 172 УК РФ также руководители филиалов и представительств кредитной организации.

10. В ч. 2 комментируемой статьи предусмотрены квалифицирующие признаки: совершение деяния организованной группой (п. "а"); извлечение дохода в особо крупном размере (п. "б").

Статья 173. Лжепредпринимательство

Комментарий к статье 173

1. Объективная сторона преступления состоит в лжепредпринимательстве. Под ним понимают создание коммерческой организации без намерения осуществлять

предпринимательскую или банковскую деятельность, преследующее определенные цели, причинившее крупный ущерб гражданам, организациям или государству.

2. Предметом лжепредпринимательства выступает, таким образом, коммерческая организация. Организационно-правовые формы и собственность создаваемых коммерческих организаций квалифицирующего значения не имеют.

3. Законодатель суживает понятие коммерческой организации по ст. 173 УК РФ, указывая, что она создается без намерения осуществлять предпринимательскую или банковскую деятельность. Соответственно, создание лжефирмы коммерческого характера якобы для ведения непредпринимательских видов экономической деятельности (адвокатской конторы, охранного агентства и т.п.) не может быть квалифицировано по комментируемой статье даже при наличии всех остальных признаков состава.

4. По ст. 173 УК РФ наказуемо только создание лжефирмы.

Обязательной характеристикой созданной лжепредпринимательской структуры является отсутствие у ее создателей намерения осуществлять заявленную в учредительных документах предпринимательскую или банковскую деятельность. Соответственно, исходя из буквы закона, осуществление такой фирмой хотя бы разовых сделок или даже однократное оказание какой-либо (из числа заявленных в учредительных документах) услуги не дает возможности привлечь виновного к уголовной ответственности по ст. 173 УК РФ.

5. Преступление окончено, когда гражданам, организациям или государству причинен крупный ущерб.

Крупный ущерб, предусмотренный в статье, должен причинно вытекать из деяния, т.е. создания лжефирмы. Однако сама юридическая регистрация едва ли вообще может повлечь причинение какого-либо ущерба; последний рождается от той деятельности, которую виновный прикрывает созданием фирмы. Таким образом, между созданием лжефирмы и наступившими последствиями существует не причинная, а функциональная связь. Причинная связь должна устанавливаться между деятельностью, ради которой и была создана фирма, и крупным ущербом.

6. Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом.

Обязательным элементом состава является наличие хотя бы одной из четырех указанных в законе целей действия виновного: а) получения кредитов; б) освобождения от налогов; в) извлечения иной имущественной выгоды; г) прикрытия запрещенной деятельности. Закон не требует, чтобы виновный достиг поставленных перед собой целей.

7. Субъектом выступает любое лицо, достигшее возраста 16 лет, зарегистрировавшее коммерческую лжеорганизацию.

8. Изъятие имущества и обращение его в пользу виновного или других лиц, совершаемое в рамках фиктивной организации, составом лжепредпринимательства не охватывается, хотя зачастую имеет место. При этом вполне возможна одновременная квалификация содеянного по ст. ст. 159 и 173 УК РФ.

9. Если созданием лжефирмы прикрывается запрещенная уголовным законом деятельность, она требует дополнительной квалификации, например по ст. ст. 220, 222, 223, 228, 232 и другим статьям УК РФ.

Статья 174. Легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных другими лицами преступным путем

Комментарий к статье 174

1. Федеральный закон от 7 августа 2001 г. N 115-ФЗ "О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма" <1> регламентирует меры, направленные на противодействие легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем: обязательные процедуры внутреннего контроля; обязательный контроль; запрет на информирование клиентов и иных лиц о принимаемых мерах противодействия легализации и др.

<1> СЗ РФ. 2001. N 33 (ч. I). Ст. 3418.

2. Обязательному контролю подлежит операция с денежными средствами или иным имуществом, если сумма, на которую она совершается, равна или превышает 600 тыс. руб., а также сделка с недвижимым имуществом, если сумма, на которую она совершается, равна или превышает 3 млн. руб. Сведения о ней представляются в уполномоченный орган кредитными организациями, профессиональными участниками рынка ценных бумаг, страховыми и лизинговыми компаниями, организациями почтовой, телеграфной связи и др.

Уполномоченный на принятие мер по противодействию легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, федеральный орган при наличии достаточных оснований,

свидетельствующих о том, что операция, сделка связаны с легализацией, направляет соответствующую информацию и материалы в правоохранительные органы, которые компетентны возбуждать уголовное дело по признакам ст. 174 или ст. 174.1 УК РФ.

3. Предмет преступления - денежные средства или иное имущество, приобретенные преступным путем.

Понятие денежные средства включает в себя как наличные, так и безналичные деньги в любой национальной валюте. Иное имущество - ценные бумаги, драгоценные камни и драгоценные металлы, другие движимые, а равно недвижимые вещи (строения, автотранспорт, сырье, материалы, товар, земельные участки и т.д.).

И денежные средства, и иное имущество выступают предметом легализации при условии, что они заведомо приобретены другими лицами преступным путем, т.е. появились в результате совершения другим лицом любых преступлений, кроме невозвращения из-за границы средств в иностранной валюте (ст. 193 УК РФ), уклонения от уплаты таможенных платежей, взимаемых с организации или физического лица (ст. 194 УК РФ), уклонения от уплаты налогов и (или) сборов с физического лица (ст. 198 УК РФ), уклонения от уплаты налогов и (или) сборов с организации (ст. 199 УК РФ), неисполнения обязанностей налогового агента (ст. 199.1 УК РФ), сокрытия денежных средств либо имущества организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых должно производиться взыскание налогов и (или) сборов (ст. 199.2 УК РФ).

4. Объективная сторона состоит в легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных другими лицами преступным путем, т.е. в совершении в крупном размере финансовых операций и других сделок с денежными средствами или иным имуществом.

5. Под легализацией (отмыванием) доходов, полученных преступным путем, следует понимать придание правомерного вида владению, пользованию или распоряжению денежными средствами или иным имуществом, полученными в результате совершения преступлений, за исключением преступлений, предусмотренных ст. ст. 193, 194, 198 - 199.2 УК РФ.

6. К финансовым относятся операции по движению капитала: зачисление денежных средств на счет, рассредоточение их на вкладах в различных банках, перевод в другую валюту, приобретение на незаконно полученные деньги ценных бумаг, перевод денежных средств за границу физическим или юридическим лицам или на вклады в банках с последующим их возвращением и т.д.

Сделки, посредством которых совершается легализация, понимаются так же, как в гражданском праве, например купля-продажа, залог, аренда, мена, дарение.

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 18 ноября 2004 г. не делает различия между финансовыми операциями и сделками, давая им общее понятие: "Под финансовыми операциями и другими сделками, указанными в ст. ст. 174 и 174.1 УК, следует понимать действия с денежными средствами, ценными бумагами и иным имуществом (независимо от формы и способов их осуществления, например, договор займа или кредита, банковский вклад, обращение с деньгами и управление ими в задействованном хозяйственном проекте), направленные на установление, изменение или прекращение связанных с ними гражданских прав или обязанностей. К сделкам с имуществом или денежными средствами может относиться, например, дарение или наследование". С этим можно согласиться, поскольку по смыслу закона финансовые операции тоже являются сделками.

7. Преступление окончено с момента совершения деяния. При этом 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 (п. 19 Постановления Пленума).

8. Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом. Обязательный признак - специальная цель - придать правомерный вид владению, пользованию и распоряжению денежными средствами или иным имуществом.

9. Субъектом преступления является любое лицо, достигшее возраста 16 лет, за исключением тех, кто сам приобрел денежные средства или имущество преступным путем.

10. В ч. 2 ст. 174 УК РФ предусмотрена ответственность за легализацию, совершенную в крупном размере. Согласно примечанию к комментируемой статье финансовыми операциями и другими сделками с денежными средствами или иным имуществом, совершенными в крупном размере, признаются финансовые операции и другие сделки с денежными средствами или иным имуществом, совершенные на сумму, превышающую 1 млн. руб.

11. В ч. 3 ст. 174 УК РФ содержатся квалифицирующие признаки легализации, осуществляемой в крупном размере (ч. 2 данной статьи). Уголовная ответственность ужесточается, если легализация совершена: группой лиц по предварительному сговору (п. "а"); лицом с использованием своего служебного положения (п. "б").

12. Совершение деяния лицом с использованием своего служебного положения означает, что субъектами деяния в указанном случае могут быть:

- должностное лицо;

- государственный служащий или служащий органов местного самоуправления, не относящийся к числу должностных лиц;

- лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации (п. 23 Постановления Пленума).

13. В ч. 4 ст. 174 УК РФ предусмотрено совершение преступлений, указанных в ч. ч. 2 и 3 этой статьи, организованной группой.

Статья 174.1. Легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных лицом в результате совершения им преступления

Комментарий к статье 174.1

1. Предмет - денежные средства или иное имущество, приобретенные лицом в результате совершения им преступления (за исключением преступлений, предусмотренных ст. ст. 193, 194, 198 - 199.2 УК РФ).

Основные понятия состава совпадают с такими же в ст. 174 УК РФ. Единственное и принципиальное отличие - первичное преступление совершено субъектом легализации. При этом преступления, в результате которых были приобретены денежные средства или иное имущество, требуют самостоятельной квалификации (п. 22 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18 ноября 2004 г.).

2. Объективная сторона заключается в легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества.

Рассматриваемый вид легализации имеет две формы: а) совершение в крупном размере финансовых операций и других сделок с денежными средствами или иным имуществом; б) использование указанных средств или иного имущества для осуществления предпринимательской или иной экономической деятельности.

3. Использование денежных средств или иного имущества для осуществления предпринимательской или иной экономической деятельности предполагает, что они вкладываются в законный бизнес: в предпринимательскую, банковскую, иную экономическую деятельность. На это имущество под прикрытием законных или фиктивных сделок может, например, арендоваться другое имущество, помещения, строения; приобретаться товар или сырье для производства; денежные средства или имущество могут быть внесены в уставный капитал какого-либо предприятия.

4. Преступление окончено с момента совершения деяния.

5. Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом.

6. Субъектом преступления является лицо, достигшее возраста 16 лет, которое само приобрело денежные средства или имущество преступным путем.

7. В ч. 2 ст. 174.1 УК РФ предусмотрена ответственность за легализацию, совершенную в крупном размере. Понятие крупного размера легализации дано в примечании к ст. 174.

8. В ч. 3 комментируемой статьи содержатся квалифицирующие признаки легализации, осуществляемой в крупном размере (ч. 2 данной статьи): совершение деяния группой лиц по предварительному сговору (п. "а"); лицом с использованием своего служебного положения (п. "б").

9. В ч. 4 ст. 174.1 УК РФ предусмотрено совершение преступлений, указанных в ч. ч. 2 и 3 этой статьи, организованной группой.

10. Пленум Верховного Суда РФ в названном Постановлении (п. 26) дал разъяснения по квалификации действий лиц, совершающих легализацию в соучастии, но обладающих различными субъектными признаками: "Если лицом был заключен договор купли-продажи в целях легализации имущества, полученного им в результате преступления, и покупатель, осознавая указанное обстоятельство, приобрел это имущество для придания правомерного вида владению, пользованию или распоряжению им, то действия покупателя надлежит квалифицировать по соответствующей части ст. 174 УК, а действия продавца - по соответствующей части ст. 174.1 УК".

Статья 175. Приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем

Комментарий к статье 175

1. Предметом преступления выступает имущество, заведомо добытое преступным путем.

К имуществу традиционно относят ценные бумаги, движимые и недвижимые вещи (строения (например, дачи, коттеджи), автотранспорт, товары, сырье, материалы и т.д.).

2. Имущество должно быть добыто преступным путем. Перечень возможных преступлений здесь не ограничен, чаще других в основе получения имущества лежат хищения. Виновный не участвует в этом преступлении, а лишь пользуется его плодами.

3. Предметом преступления по ст. 175 УК РФ не могут быть драгоценные металлы, природные драгоценные камни, ядерные материалы или радиоактивные вещества, оружие или его основные части, боеприпасы, взрывчатые вещества и взрывные устройства, наркотические средства или психотропные вещества, сильнодействующие или ядовитые вещества. Их незаконное приобретение наказывается соответственно по ст. ст. 191, 220, 222, 228, 234 УК РФ.

Порнографические материалы или предметы, а также печатные издания, кино- или видеоматериалы, изображения или иные предметы порнографического характера не могут быть предметом сбыта имущества, заведомо добытого преступным путем. В этом случае должны применяться ст. 242 или ст. 242.1 УК РФ.

4. Объективную сторону составляют: а) заранее не обещанное приобретение указанного выше имущества; б) его заранее не обещанный сбыт.

Под приобретением имущества, заведомо добытого преступным путем, понимают его покупку, принятие в подарок, в уплату долга, в качестве оплаты услуг, обмена и т.д. Взятие имущества "взаймы" на какое-либо время с условием возврата не подпадает под ст. 175 УК РФ.

Сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем, понимается как отчуждение имущества, которое также может быть возмездным и безвозмездным. Передача имущества кому-либо на время не подпадает под ст. 175 УК РФ.

5. Приобретение окончено с момента получения имущества, сбыт - с момента его отчуждения.

6. Субъективная сторона предполагает наличие прямого умысла. Лицо должно осознавать, что имущество добыто преступным путем.

7. Субъектом является лицо, достигшее 16 лет.

8. Уголовная ответственность повышается, если деяние совершено группой лиц по предварительному сговору - п. "а" ч. 2 ст. 175, или в отношении нефти и продуктов ее переработки, автомобиля или иного имущества в крупном размере - п. "б" ч. 2 ст. 175 УК РФ. Нефть включает в себя здесь сырую нефть; продукты переработки нефти - любые вещества, полученные из нефти, например различные виды топлива, мазут, бензин, керосин и пр. К иному имуществу можно отнести мебельные гарнитуры, дорогие ювелирные изделия, изделия из меха, вычислительную технику, отдельные музыкальные инструменты, антиквариат и т.п.

9. Особо квалифицирующими признаками по ч. 3 ст. 175 УК РФ признаются совершение преступления организованной группой и специальным субъектом - лицом, использующим свое служебное положение.

10. Преступление имеет некоторую схожесть с легализацией (отмыванием) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем. Однако между ними есть принципиальные различия: приобретая или сбывая имущество, заведомо добытое преступным путем, виновный не стремится придать его происхождению официальный, законный характер (что обязательно для легализации, предусмотренной ст. 174 УК РФ), и само лицо не совершает первичного преступления (что обязательно для легализации, предусмотренной ст. 174.1 УК РФ).

В случае легализации имущества или денежных средств, полученных в результате преступления, предусмотренного ст. 175 УК РФ, ответственность наступает сразу по двум статьям: 175 и 174 или 174.1 УК РФ.

Статья 176. Незаконное получение кредита

Комментарий к статье 176

1. Предметами преступления, предусмотренного ч. 1 комментируемой статьи, выступают кредит и льготные условия кредитования. Не подпадают под предмет данной нормы только кредиты, которые представляются отдельным гражданам, - потребительские кредиты (например, кредит на индивидуальное жилищное строительство).

Льготные условия кредитования - это более выгодные по сравнению с общими условия получения кредита или его возврата (льготная процентная ставка или отсрочка начала погашения кредита).

2. Объективная сторона заключается в получении кредита либо льготных условий кредитования путем представления банку или иному кредитору заведомо ложных сведений о хозяйственном положении или финансовом состоянии индивидуального предпринимателя или организации. Последствие по составу состоит в причинении крупного ущерба. Между получением кредита и ущербом должна быть установлена причинная связь.

3. Уголовно наказуемым является лишь один способ получения кредита - представление кредитору ложной информации определенного содержания. Информация может касаться хозяйственного положения или финансового состояния заемщика; и то и другое подается в более выгодном для заемщика свете, подтверждает его добропорядочность, возможность погасить кредит. К числу документов, содержащих такую информацию, могут относиться технико-

экономическое обоснование кредита, копии или подлинники договоров и контрактов, его подтверждающие, балансы предприятия, справка о наличии-отсутствии кредитов по другим банкам и кредиторам, документы о государственной регистрации и лицензировании предпринимательской деятельности. Кредитор может быть введен в заблуждение и относительно документов, относящихся к залоговому имуществу (в кредитах под залог), документов страхования кредитных сделок и т.д.

4. Подделка документов должна влечь самостоятельную уголовную ответственность по ст. ст. 292 или 327 УК РФ.

5. Преступление окончено, когда причинен крупный ущерб - кредитору, гаранту, государству, другим хозяйствующим субъектам.

6. Субъективная сторона характеризуется прямым или косвенным умыслом.

7. Если лицо получает кредит, намереваясь его присвоить, обманывая кредитора относительно своего хозяйственного положения или финансового состояния, его действия квалифицируются как мошенничество по ст. 159 УК РФ.

8. Субъект преступления - индивидуальный предприниматель или руководитель организации (как коммерческой, так и некоммерческой).

9. Предметом преступления по ч. 2 ст. 176 УК РФ выступает государственный целевой кредит. Под ним понимают ссуду в денежной или иной материальной форме (например, в натуральной), выдаваемую Центральным банком РФ на реализацию конкретных программ.

Бюджетные ссуды, дотации, субвенции и субсидии не подпадают под предмет ч. 2 ст. 176 УК РФ. Их незаконное получение или нецелевое расходование может влечь уголовную ответственность по ст. 201 "Злоупотребление полномочиями", ст. 285.1 "Нецелевое расходование бюджетных средств" УК РФ и др.

10. Объективная сторона преступления (ч. 2 ст. 176 УК РФ) заключается в незаконном получении целевого кредита или использовании его не по прямому назначению, в результате чего причинен крупный ущерб гражданам, организациям или государству.

11. Получение целевого кредита путем представления государственному кредитору (Банку России) заведомо ложных сведений о хозяйственном положении либо финансовом состоянии охватывается рамками ч. 2 ст. 176 УК РФ.

12. Если часть средств государственного целевого кредита присваивается виновным, содеянное должно квалифицироваться как хищение.

13. Преступление окончено, когда причинен крупный ущерб.

14. Субъективная сторона характеризуется прямым и косвенным умыслом.

15. Субъект преступления - любое лицо, в том числе частное.

Статья 177. Злостное уклонение от погашения кредиторской задолженности

Комментарий к статье 177

1. Предметом преступления выступает кредиторская задолженность - денежные средства, временно привлеченные предприятием, организацией, индивидуальным предпринимателем или полученные гражданином, подлежащие возврату соответствующим юридическим или физическим лицам. Кредиторская задолженность может возникнуть в результате как кредитного, так и иного гражданско-правового договора (например, договора подряда, перевозки, реализации товаров).

2. Объективная сторона преступления состоит в двух формах: а) злостном уклонении руководителя организации или гражданина от погашения кредиторской задолженности в крупном размере после вступления в законную силу соответствующего судебного акта; б) злостном уклонении указанных лиц от оплаты ценных бумаг после вступления в законную силу соответствующего судебного акта.

3. Уклонение от погашения кредиторской задолженности считается злостным при одновременном условии: а) задолженность имеет крупный размер; б) принято и вступило в законную силу решение гражданского или арбитражного суда о ее погашении, т.е. кредитор воспользовался судебной защитой; в) имеются обстоятельства, свидетельствующие о нежелании должника выполнять решение суда (например, перемена им места жительства, перемена фамилии; перевоз имущества за рубеж или передача его другим лицам и т.п.) при наличии у него такой возможности.

4. Понятие крупного размера кредиторской задолженности дано в примечании к ст. 169 УК РФ.

5. Вторая форма преступления имеет место, если кредит выдавался или обеспечивался залогом ценных бумаг, в частности векселями (ссуды под учет векселей и под залог векселей). По таким договорам заемщик обязан оплатить ценные бумаги в сроки, указанные в договоре. При неисполнении обязательства в срок право кредитора может быть защищено в судебном порядке.

6. Ценной бумагой является документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможна только при его предъявлении (ст. 142 ГК РФ). Вид ценной бумаги (облигация, вексель, чек, сертификат, акция и т.п.) квалифицирующего значения не имеет.

7. Уклонение от оплаты ценных бумаг является злостным при вступлении в законную силу соответствующего судебного акта и наличии обстоятельств, свидетельствующих о нежелании его выполнять.

8. Преступление относится к числу длящихся.

9. Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом.

10. Субъект - руководитель организации или гражданин.

11. Статья 177 УК РФ не может быть применена при наличии признаков мошенничества (ст. 159 УК РФ).

12. Деяние, предусмотренное комментируемой статьей, конкурирует со ст. 315 УК, устанавливающей ответственность за неисполнение приговора суда, решения суда или иного судебного акта (в части, относящейся к руководителю организации). Согласно правилам квалификации применению подлежит ст. 177 УК РФ как предусматривающая специальную норму.

Статья 178. Недопущение, ограничение или устранение конкуренции

Комментарий к статье 178

1. Основные понятия состава определены в Федеральном законе от 26 июля 2006 г. "О защите конкуренции".

2. Объективная сторона характеризуется тремя самостоятельными формами: 1) недопущением конкуренции; 2) ограничением конкуренции; 3) устранением конкуренции.

Любая из названных форм может быть совершена одним из шести указанных в законе способов: а) установлением или поддержанием монопольно высоких цен; б) установлением или поддержанием монопольно низких цен; в) разделом рынка; г) ограничением доступа на рынок других субъектов экономической деятельности; д) устранением с рынка других субъектов экономической деятельности; е) установлением или поддержанием единых цен.

Для наличия оконченного состава необходимо, чтобы результатом недопущения, ограничения или устранения конкуренции явилось причинение крупного ущерба.

3. Все формы деяния - недопущение, ограничение, устранение конкуренции - направлены на минимизацию конкуренции в хозяйственной деятельности.

4. При недопущении конкуренции виновный своими действиями делает невозможной конкуренцию в конкретной сфере функционирования товарного рынка. Соперничества хозяйствующих субъектов здесь не было в принципе из-за предпринятых виновным мер.

5. Ограничение конкуренции означает такое состояние на товарном рынке, когда соперничество хозяйствующих субъектов в некоторой мере сохраняется, но его рамки искусственно регулируются действиями виновного.

6. Наконец, устранение конкуренции есть тогда, когда в результате действий виновного конкуренция была исключена из той сферы функционирования товарного рынка, где она ранее имела место.

7. Установление и поддержание монопольно высоких или монопольно низких цен отличаются друг от друга тем, что при установлении цен последние изначально являются монопольно высокими или низкими при осознании этого виновным. При поддержании цен виновный сам не назначает такую цену, но включается в ее обеспечение при осознании того факта, что цена относится к монопольным. В любом случае монопольные цены связаны с субъектом, занимающим доминирующее положение на рынке определенного товара.

8. Понятия монопольно высокой и монопольно низкой цены даны в Законе о конкуренции (ст. ст. 6, 7).

Монопольно высокая цена - это цена, установленная занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, если: 1) она превышает цену, которую в условиях конкуренции на товарном рынке, сопоставимом по количеству продаваемого за определенный период товара, составу покупателей или продавцов товара (определяемому исходя из целей приобретения или продажи товара) и условиям доступа, устанавливают хозяйствующие субъекты, не входящие с покупателями или продавцами товара в одну группу лиц и не занимающие доминирующего положения на сопоставимом товарном рынке; 2) она превышает сумму необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли.

Под монопольно низкой ценой понимают цену товара, установленную занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, если она ниже: 1) цены, которую в условиях конкуренции на сопоставимом товарном рынке устанавливают хозяйствующие субъекты, не входящие с покупателями или продавцами товара в одну группу лиц и не занимающие

доминирующего положения на таком сопоставимом товарном рынке; 2) суммы необходимых для производства и реализации такого товара расходов.

9. Раздел рынка представляет собой:

а) достижение в любой форме соглашений (договор, иные сделки, соглашения, согласованные действия) между хозяйствующими субъектами, действующими на рынке одного товара (взаимозаменяемых товаров), вне зависимости от того, какую в совокупности долю на рынке определенного товара они имеют;

б) соглашения или согласованные действия федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления, иных наделенных функциями или правами указанных органов или организаций, а также государственных внебюджетных фондов, Центрального банка между собой либо между ними и хозяйствующим субъектом, доля которого на рынке также может быть любой, о разграничении сфер влияния на рынке, делении последнего на части по территориальному принципу, объему продаж или закупок, ассортименту реализуемых товаров, кругу продавцов или покупателей (заказчиков).

10. При ограничении доступа на рынок у других хозяйствующих субъектов остается возможность присутствовать на нем, хотя и в меньшем объеме.

При устранении с рынка других субъектов экономической деятельности рынок представлен только одним хозяйствующим субъектом.

11. Конкретные разновидности ограничения доступа на рынок и устранения с него хозяйствующих субъектов - уничтожение или повреждение товара, блокирование транспортных коммуникаций, скупка торговых мест, закрытие предприятий торговли, угрозы различного содержания, распространение ложных, неточных или искаженных сведений о деловой репутации хозяйствующих субъектов; введение потребителей в заблуждение относительно характера, способа, места изготовления, потребительских свойств качества товара и др.

12. Установление или поддержание единых цен заключается в договоренности об одинаковых ценах на одинаковые виды товаров, услуг и т.п. у различных хозяйствующих субъектов с целью извлечения дополнительной прибыли или устранения других хозяйствующих субъектов с рынка. Для установления единых цен могут быть предприняты временное изъятие товаров из обращения, сдерживание их реализации, сокращение или прекращение производства товаров, и т.п.

13. Преступление окончено, когда в результате недопущения, ограничения или устранения конкуренции причинен крупный ущерб; его размер должен превышать 1 млн. руб.

14. Местом совершения преступления выступает товарный рынок, т.е. сфера обращения товара, который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой, исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами (п. 4 ст. 4 Закона о конкуренции).

15. Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом.

16. Субъекты преступления различны, в зависимости от примененных виновными способов деяния.

17. Установить или поддерживать монопольные цены могут только представители хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение. Доминирующее положение означает 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.

Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации): 1) доля которого на рынке определенного товара превышает 50%, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией <1> не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим; 2) доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем 50%, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подверженной малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительного размера долей на этом товарном рынке, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот товарный рынок новых конкурентов либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок.

<1> Экономическая концентрация - сделки, иные действия, осуществление которых оказывает влияние на состояние конкуренции (п. 21 ст. 4 Закона о конкуренции 2006 г.).

Не может быть признано доминирующим положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации), доля которого на рынке определенного товара не превышает 35%, за исключением определенных законом случаев.

18. Субъектом недопущения, ограничения или устранения конкуренции, совершенных другими указанными в ст. 178 УК РФ способами, могут быть представители хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, а также представители федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления, иных наделенных функциями или правами указанных органов или организаций, а также государственных внебюджетных фондов, Центрального банка РФ.

19. Квалифицирующими признаками недопущения, ограничения или устранения конкуренции в ч. 2 ст. 178 УК РФ являются: совершение деяния лицом с использованием своего служебного положения либо группой лиц по предварительному сговору.

20. Особо квалифицирующими признаками (ч. 3 ст. 178 УК РФ) выступают: применение насилия или угроза его применения; уничтожение или повреждение чужого имущества либо угроза его уничтожения или повреждения; организованная группа.

21. В особо квалифицированном недопущении, ограничении или устранении конкуренции должны отсутствовать признаки вымогательства; если же виновный, угрожая насилием или причинением вреда имуществу, требует передать ему какое-либо имущество или право на него либо выполнить действия имущественного характера, он привлекается к уголовной ответственности по ст. 163 УК РФ (вымогательство).

Статья 179. Принуждение к совершению сделки или к отказу от ее совершения

Комментарий к статье 179

1. Предметом преступления выступает сделка, к совершению или отказу от совершения которой принуждается потерпевший.

Сделка понимается как действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей (ст. 153 ГК РФ). Это могут быть, например, купля-продажа, обмен, подряд, аренда, поставка, прокат, заем, кредит.

2. Объективная сторона представлена: а) принуждением к совершению сделки; б) принуждением к отказу от ее совершения.

Обязательным признаком объективной стороны являются способы принуждения: угроза насилия, уничтожения или повреждения чужого имущества или угроза распространения сведений, которые могут причинить существенный вред правам и законным интересам потерпевшего или его близких. Деяние при этом не должно содержать признаков вымогательства.

3. Угроза применения насилия включает угрозу убийством, причинением вреда здоровью различной степени тяжести, ограничением свободы.

4. Угроза уничтожения или повреждения чужого имущества предполагает различные формы обещания привести это имущество в полную или частичную негодность.

5. Угроза распространения сведений, которые могут причинить существенный вред правам и законным интересам потерпевшего или его близких, включает в себя, например, нарушение любого из конституционных прав человека и гражданина - на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, доброе имя и др.

6. Преступление окончено с момента принуждения к совершению сделки или отказу от ее совершения, вне зависимости от того, заключена сделка или потерпевший отказался против своей воли от ее заключения.

7. Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

8. Целями действия виновного выступают: а) стремление заключить сделку; б) стремление сорвать ее заключение.

9. Субъект преступления наделен общими признаками.

10. Уголовная ответственность ужесточается, если деяние совершено с применением насилия (п. "б" ч. 2) или организованной группой (п. "в" ч. 2).

11. Преступление следует разграничивать с вымогательством: а) предметом принуждения выступает сделка в ее гражданско-правовом понятии. В вымогательстве предмет - чужое имущество, право на имущество или действия имущественного характера; б) вымогательство напрямую затрагивает отношения собственности: виновный требует безвозмездного совершения действий имущественного характера, преследуя при этом корыстную цель. В принуждении совершить сделку виновный, хотя и может руководствоваться корыстными мотивами, однако не

стремится к безвозмездности заключаемой сделки. Главная его цель - добиться, чтобы сделка была заключена.

Статья 180. Незаконное использование товарного знака

Комментарий к статье 180

1. Нормативный материал к статье включает в себя Парижскую конвенцию 1883 г. по охране промышленной собственности; Мадридское соглашение о международной регистрации товарных знаков; часть четвертую Гражданского кодекса РФ; Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные Приказом Роспатента от 5 марта 2003 г.; Постановление Пленума Верховного Суда РФ 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"; и др.

2. Статья 180 УК содержит два самостоятельных состава преступления, похожих друг на друга признаками объективной и субъективной сторон и субъекта и различающихся предметом преступного посягательства. Преступления предусматриваются, соответственно, ч. ч. 1 и 2 статьи.

3. Предметом преступления по ч. 1 ст. 180 УК РФ выступают чужие: 1) товарный знак; 2) знак обслуживания; 3) наименование места происхождения товара; а также 4) сходные с ними обозначения для однородных товаров.

4. Гражданское законодательство не разграничивает товарный знак и знак обслуживания, давая им одно определение: обозначения, служащие для индивидуализации товаров, выполняемых работ или оказываемых услуг юридических или физических лиц. Таким образом, товарный знак служит для идентификации товаров, знак обслуживания - для идентификации выполняемых работ или оказываемых услуг.

Правовая охрана товарного знака предоставляется на основании его государственной регистрации в установленном законом порядке или в силу международных договоров РФ. Он может быть зарегистрирован на имя юридического или физического лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность. Заявка на регистрацию подается в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности. Последний, проведя формальную экспертизу и экспертизу заявленного обозначения, принимает решение о регистрации или об отказе в регистрации товарного знака (знака обслуживания). Владельцам при положительном решении выдается свидетельство на товарный знак (знак обслуживания), которое удостоверяет приоритет знака, исключительное право владельца на знак в отношении товаров (услуг), указанных в свидетельстве.

В качестве товарных знаков (знаков обслуживания) могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные, комбинированные и другие обозначения, например звуковые, световые и т.д. Товарный знак может быть зарегистрирован в любом цвете или цветовом сочетании.

Наименование места происхождения товара - это обозначение, представляющее собой либо содержащее современное или историческое наименование страны, населенного пункта, местности или другого географического объекта или производное от такого наименования и ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами. Примерами наименования мест происхождения товара служат: "Хохлома", "Гжель", "Федоскино" и т.п.

Правовая охрана наименования места происхождения товара (услуги) в РФ также возникает на основании его регистрации в установленном законом порядке или в силу международных договоров РФ. Оно может быть зарегистрировано одним или несколькими юридическими или физическими лицами. В отличие от товарного знака право пользования этим же наименованием места происхождения товара может быть предоставлено любому юридическому или физическому лицу, которое в границах того же географического объекта производит товар с теми же свойствами. Процедура регистрации наименования места происхождения товара аналогична такой же процедуре по товарному знаку.

Регистрация товарного знака (знака обслуживания) и свидетельства на право пользования наименованием места происхождения товара составляет 10 лет.

Товарный знак, знак обслуживания, наименование места происхождения товара, как предметы преступления по ч. 1 ст. 180 УК РФ, должны обладать следующими обязательными признаками: 1) они должны быть чужими для виновного. Последний пользуется ими незаконно, они ему не принадлежат. В Постановлении Пленума 2007 г. подчеркивается: "Чужим считается товарный знак (знак обслуживания), который зарегистрирован на имя иного лица и не уступлен по договору в отношении всех или части товаров либо право на использование которого не предоставлено владельцем товарного знака другому лицу по лицензионному договору" (п. 16); 2)

они должны быть зарегистрированы в нашей стране. Регистрации подлежат и товарные знаки иностранных государств.

5. Сходными с товарными знаками (знаками обслуживания, наименованием места происхождения товара) обозначениями для однородных товаров являются чужие знаки, похожие до степени смешения, например: Panasonix вместо Panasonic - для радиоаппаратуры, Akaiwa вместо Akai, Aiwa - для телеаппаратуры, Gillello вместо Gillette - для бритвенных лезвий. Они не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков в случаях тождественности или сходства с товарными знаками, ранее зарегистрированными или заявленными на регистрацию в Российской Федерации на имя другого лица в отношении однородных товаров, а также с товарными знаками других лиц, охраняемыми без регистрации в силу международных договоров Российской Федерации, с наименованиями мест происхождения товаров, охраняемыми в соответствии с законом Российской Федерации (кроме случаев, когда они включены как неохраняемый элемент в товарный знак, регистрируемый на имя лица, имеющего право пользования таким наименованием, с сертификационными знаками, зарегистрированными в установленном порядке) (п. 22 Постановления 2007 г.).

6. Предметом ч. 2 ст. 180 УК РФ является предупредительная маркировка, которая обозначает не зарегистрированный в России товарный знак или наименование места происхождения товара.

Правообладатель может проставлять рядом с товарным знаком предупредительную маркировку в виде латинской буквы "R" или латинской буквы "R" в окружности (R) либо словесного обозначения "товарный знак" или "зарегистрированный товарный знак", указывающую на то, что применяемое обозначение является товарным знаком, зарегистрированным в Российской Федерации. Обладатель свидетельства наименования места происхождения товара может проставлять рядом с наименованием места происхождения товара предупредительную маркировку в виде словесного обозначения "зарегистрированное наименование места происхождения товара" или "зарегистрированное НМПТ", указывающую на то, что применяемое обозначение является наименованием места происхождения товара, зарегистрированным в Российской Федерации.

В ч. 2 ст. 180 УК РФ имеется в виду предупредительная маркировка, которая обозначает незарегистрированный в Российской Федерации товарный знак или наименование места происхождения товара.

7. Объективная сторона преступлений, предусмотренных в ч. ч. 1 и 2 ст. 180 УК, полностью совпадает и состоит в незаконном использовании предметов преступления, если деяние совершено неоднократно или причинило крупный ущерб.

8. Под незаконным использованием чужого товарного знака, знака обслуживания или сходных с ними обозначений для однородных товаров применительно к ч. 1 ст. 180 УК РФ понимается применение товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения без разрешения правообладателя указанных средств индивидуализации:

1) на товарах, этикетках, упаковках этих товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации либо хранятся и (или) перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации;

2) при выполнении работ, оказании услуг;

3) на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот; в предложениях о продаже товаров;

4) в сети Интернет, в частности в доменном имени и при других способах адресации (п. 18 Постановления 2007 г.).

При рассмотрении дел о преступлениях, предусмотренных ст. 180 УК РФ, контрафактными следует признавать товары, этикетки, упаковки этих товаров, на которых незаконно используется товарный знак (знак обслуживания) или сходное с ним до степени смешения обозначение. Вместе с тем судам следует учитывать, что в соответствии с действующим законодательством регистрация товарного знака не дает правообладателю права запретить использование этого товарного знака другими лицами в отношении товаров, которые были введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации непосредственно правообладателем или с его согласия. Следовательно, такие товары не могут признаваться контрафактными в случаях использования в отношении таких товаров зарегистрированного товарного знака лицом, не являющимся его владельцем (п. 19 Постановления 2007 г.).

Использованием наименования места происхождения товара следует считать применение его на товаре, этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации либо хранятся или перевозятся в этих целях, либо ввозятся на территорию Российской Федерации, а также применение наименования места происхождения товара в рекламе, проспектах, счетах, бланках и иной документации, связанной с

введением товара в гражданский оборот. При этом обладатель свидетельства не вправе предоставлять лицензии на пользование наименованием места происхождения товара другим лицам.

Незаконным следует признавать использование зарегистрированного наименования места происхождения товара лицом, не имеющим свидетельства, даже если при этом указывается подлинное место происхождения товара или наименование используется в переводе либо в сочетании с такими выражениями, как "род", "тип", "имитация" и тому подобными, а также использование сходного обозначения для любых товаров, способного ввести потребителей в заблуждение относительно места происхождения и особых свойств товара. С учетом этого контрафактными признаются товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно использованы наименования мест происхождения товаров или обозначения, сходные с ними до степени смешения, используемые для однородных товаров (п. 21 Постановления 2007 г.).

При разрешении уголовных дел о преступлениях, предусмотренных ч. 2 ст. 180 УК РФ, суду необходимо иметь в виду, что под использованием предупредительной маркировки следует понимать изображение такой маркировки на товарах и (или) на упаковках, а также ее применение в рекламе, печатных изданиях, на официальных бланках, на вывесках, при демонстрации экспонатов на выставках и ярмарках, проводимых в Российской Федерации. Незаконным применительно к ч. 2 ст. 180 УК РФ является использование предупредительной маркировки в отношении товарного знака или места происхождения товара, не зарегистрированных в Российской Федерации (п. 23 Постановления 2007 г.).

9. Условиями привлечения к уголовной ответственности как по ч. 1, так и по ч. 2 статьи выступают: 1) неоднократность деяния, указанного в диспозициях частей; 2) причинение в результате деяния крупного ущерба.

Таким образом, состав незаконного использования товарного знака может быть как формальным, так и материальным.

Неоднократность по смыслу ч. 1 ст. 180 УК РФ предполагает совершение лицом двух и более деяний, состоящих в незаконном использовании товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара или сходных с ними обозначений для однородных товаров. (При этом может иметь место как неоднократное использование одного и того же средства индивидуализации товара (услуги), так и одновременное использование двух или более чужих товарных знаков или других средств индивидуализации на одной единице товара.) Применительно к ч. 2 ст. 180 УК РФ неоднократным признается незаконное использование два и более раза предупредительной маркировки в отношении товарного знака или наименования места происхождения товара, не зарегистрированных в Российской Федерации (п. 15 Постановления 2007 г.).

В материальном составе преступление окончено с момента причинения крупного ущерба, согласно примечанию к ст. 169 УК его размер должен превышать двести пятьдесят тысяч рублей.

10. Субъективная сторона составов, указанных в ч. ч. 1 и 2 ст. 180, характеризуется умышленной формой вины. При использовании предупредительной маркировки по ч. 2 ст. 180 УК РФ виновный должен знать, что товарный знак или наименование места происхождения не прошли регистрацию в Российской Федерации.

11. Субъектом преступления выступают частные лица, индивидуальные предприниматели, руководители и рядовые работники юридических лиц, независимо от формы собственности, организационно-правовой формы и цели деятельности, гражданства и других характеристик.

12. Квалифицирующие признаки обеих частей ст. 180 УК РФ - незаконное использование товарного знака или предупредительной маркировки, совершенное группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

Статья 181. Нарушение правил изготовления и использования государственных пробирных клейм

Комментарий к статье 181

1. Предметом преступления выступают государственные пробирные клейма. Они предназначены для механического клеймения изделий из драгоценных металлов и должны строго соответствовать утвержденным образцам и техническим условиям.

2. К драгоценным металлам относятся золото, серебро, платина и металлы платиновой группы (палладий, иридий, родий, рутений и осмий). Изделиями из драгоценных металлов признаются предметы, изготовленные из сплавов драгоценных металлов с использованием различных видов художественной обработки, со вставками из драгоценных, полудрагоценных, поделочных, цветных камней и других материалов природного или искусственного происхождения или без них, применяемые в качестве украшений, различных утилитарных предметов быта и (или) для декоративных целей.

3. Объективная сторона включает: а) несанкционированное изготовление государственного пробирного клейма; б) его несанкционированный сбыт; в) его несанкционированное использование; г) подделку государственного пробирного клейма.

4. Если клеймо проставлено на изделии из металла, не относящегося к драгоценному, и это изделие продано виновным под видом изделия из драгоценного металла, состав преступления, предусмотренный ст. 181 УК РФ отсутствует; содеянное квалифицируется по ст. 159 УК РФ "Мошенничество".

5. Обязательным признаком изготовления, сбыта или использования государственного пробирного клейма является их несанкционированный, т.е. незаконный, характер. О нем свидетельствуют отсутствие у виновного разрешения на операции с подлинным пробирным клеймом государственных органов пробирного надзора или совершение перечисленных действий в отношении поддельного или незаконно изготовленного клейма.

6. Преступление окончено в момент совершения деяния.

7. Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом.

Обязательным признаком субъективной стороны выступает корыстная или иная личная заинтересованность.

8. Субъектом преступления может быть любое лицо, достигшее возраста 16 лет.

9. Уголовная ответственность ужесточается, если деяние совершено организованной группой (ч. 2 ст. 181 УК РФ).

Статья 182. Утратила силу. - Федеральный закон от 08.12.2003 N 162-ФЗ.

Статья 183. Незаконные получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну

Комментарий к статье 183

1. В ч. ч. 1 и 2 ст. 183 УК РФ предусмотрены самостоятельные составы преступлений, которые объединяет предмет преступного посягательства - сведения, составляющие коммерческую, налоговую или банковскую тайну.

2. Понятие коммерческой тайны дается в ст. 3 Федерального закона от 29 июля 2004 г. "О коммерческой тайне": "Коммерческая тайна - конфиденциальность информации, позволяющая ее обладателю при существующих или возможных обстоятельствах увеличить доходы, избежать неоправданных расходов, сохранить положение на рынке товаров, работ, услуг или получить иную коммерческую выгоду". Информация, составляющая коммерческую тайну, представляет собой научно-техническую, технологическую, производственную, финансово-экономическую или иную информацию (в том числе составляющую секреты производства (ноу-хау), которая имеет действительную или потенциальную ценность в силу неизвестности ее третьим лицам, к которой нет свободного доступа на законном основании и в отношении которой обладателем такой информации введен режим коммерческой тайны (правовые, организационные, технические и иные принимаемые обладателем информации меры по охране ее конфиденциальности).

Органы государственной власти, иные государственные органы, органы местного самоуправления обязаны создать условия, обеспечивающие охрану конфиденциальности информации, предоставленной им юридическими лицами или индивидуальными предпринимателями.

3. Понятие налоговой тайны дано в ст. 102 НК РФ. Ее составляют любые полученные налоговым органом, органами внутренних дел, органом государственного внебюджетного фонда и таможенным органом сведения о налогоплательщике, 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 Россия, о взаимном сотрудничестве между налоговыми (таможенными) или правоохранительными органами.

4. Банковская тайна включает тайну об операциях, о счетах и вкладах своих клиентов и корреспондентов. Банковскую тайну могут составлять и иные сведения, устанавливаемые кредитной организацией, если это не противоречит федеральному закону.

5. Объективная сторона преступления, предусмотренного в ч. 1 ст. 183 УК, состоит в собирании вышеназванных сведений путем: а) похищения документов; б) подкупа; в) угроз; г) иным незаконным способом.

6. Собирание сведений представляет собой их поиск, обнаружение или накапливание у лица, не допущенного к обладанию коммерческой, налоговой или банковской тайной, незаконными способами.

7. Похищение документов может заключаться в тайном, открытом, насильственном или обманном завладении ими.

8. При собирании сведений путем подкупа виновный приобретает нужные ему данные, пообещав или передав незаконное вознаграждение. При этом виновный дополнительно может быть привлечен к уголовной ответственности по ч. 1 ст. 204 или по ст. 291 УК РФ.

9. Содержание угрозы в составе не раскрывается; это может быть угроза насилием, уничтожением или повреждением имущества, разглашением сведений, позорящих лицо, допущенное к тайне, или его близких, или сведений, которые эти лица хотят сохранить в тайне, и т.д.

10. Иными незаконными способами собирания сведений могут быть, например, использование прослушивающих средств, незаконное ознакомление с информацией, применение насилия к владельцу тайны и т.д.

11. Объективная сторона преступления по ч. 1 ст. 183 УК РФ включает один из указанных способов и завладение информацией.

12. Субъективная сторона выражается только в прямом умысле.

13. Субъектом является любое лицо, достигшее возраста 16 лет, не допущенное на законных основаниях к обладанию тайной.

14. Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 183 УК РФ, включает незаконные разглашение или использование сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну, без согласия их владельца лицом, которому она была доверена или стала известна по службе или работе.

15. Под разглашением сведений следует понимать передачу их хотя бы одному лицу, не допущенному к обладанию тайной; предание сведений огласке.

16. Использование сведений состоит в распоряжении ими любым способом - в их продаже, обмене на другую информацию или материальные ценности, применении сведений по прямому назначению - для производства каких-либо товаров и т.д.

17. И разглашение, и использование сведений являются незаконными, если владелец тайны не давал на них согласия и отсутствовали оговоренные в законе и других нормативных актах основания для передачи конфиденциальных сведений уполномоченным на то лицам или органам.

18. Субъективная сторона преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 183 УК РФ, характеризуется прямым умыслом.

19. Субъект - лицо, на законном основании допущенное к обладанию коммерческой, налоговой или банковской тайной (руководители коммерческой или иной организации, банкиры, работники налоговых органов, правоохранительных, таможенных и иных органов).

20. В ч. 3 ст. 183 УК РФ предусмотрены квалифицирующие признаки: причинение в результате деяния крупного ущерба или совершение его из корыстной заинтересованности.

21. В ч. 4 ст. 183 УК РФ содержится особо квалифицирующий признак преступлений, указанных в ч. ч. 2, 3 этой статьи: наступление тяжких последствий. К ним следует относить ликвидацию предприятия, что повлекло безработицу; прекращение выпуска необходимой для региона продукции; банкротство предприятия или индивидуального предпринимателя; самоубийство обладателя тайны и т.д.

Статья 184. Подкуп участников и организаторов профессиональных спортивных соревнований и зрелищных коммерческих конкурсов

Комментарий к статье 184

1. Предметом преступления выступает незаконное вознаграждение, которое обещается, передается или принимается субъектами преступления. Оно носит только материальный характер, не предусмотрено нормативными или другими (ведомственными) актами как оплата и прямо противоречит условиям проведения спортивных соревнований и зрелищных коммерческих конкурсов.

2. Виды незаконного вознаграждения: а) деньги; б) ценные бумаги; в) иное имущество; г) услуги имущественного характера (пошив, ремонт, строительство, реставрация и т.п.).

3. Объективная сторона преступления по ч. 1 ст. 184 УК РФ заключается в подкупе спортсменов, спортивных судей, тренеров, руководителей команд и других участников или организаторов профессиональных спортивных соревнований, а равно организаторов или членов жюри зрелищных коммерческих конкурсов.

Подкупом называется передача незаконного вознаграждения с целью оказать влияние на результаты соревнований или конкурсов.

4. Преступление окончено, когда другой стороной принята хотя бы часть незаконного вознаграждения.

5. Лиц, подкуп которых наказуем по этой части ст. 184 УК РФ, можно разделить на четыре разные категории: а) участники соревнований - спортсмены; б) лица, готовившие участников соревнований, - тренеры, руководители команд; в) лица, готовившие и оценивающие соревнования и конкурсы, - спортивные судьи, организаторы соревнований и конкурсов, члены жюри; г) иные лица, могущие оказать воздействие на результаты соревнования или конкурса (например, лица, занимающиеся техническим оснащением соревнования или конкурса, спонсоры соревнований и конкурсов).

6. Субъективная сторона - только прямой умысел. Обязательным элементом состава выступает цель подкупа - оказать влияние на результаты соревнований или конкурсов.

7. Субъектом преступления по ч. ч. 1, 2 ст. 184 УК РФ может быть любое лицо, достигшее возраста 16 лет.

8. В ч. 2 ст. 184 УК РФ устанавливается повышенная уголовная ответственность за подкуп, совершенный организованной группой.

9. Объективная сторона ч. ч. 3 и 4 комментируемой статьи заключается в незаконном получении денег, ценных бумаг, иного имущества или в незаконном пользовании виновным услугами имущественного характера.

10. Преступление окончено с момента принятия виновным хотя бы части предмета преступления или с момента начала пользования услугами имущественного характера.

11. Субъективная сторона преступлений, указанных в ч. ч. 3, 4 ст. 184 УК РФ, характеризуется только прямым умыслом.

12. Субъектами преступления по ч. 3 выступают спортсмены-профессионалы; по ч. 4 - спортивные судьи, тренеры, руководители команд и другие участники или организаторы профессиональных спортивных соревнований, организаторы или члены жюри зрелищных коммерческих конкурсов.

Статья 185. Злоупотребления при эмиссии ценных бумаг

Комментарий к статье 185

1. Эмиссия ценных бумаг представляет собой последовательность действий эмитента по размещению эмиссионных ценных бумаг. Эмитентами могут быть юридические лица либо органы исполнительной власти или местного самоуправления, несущие от своего имени обязательства перед владельцами ценных бумаг по осуществлению прав, закрепленных ими.

Процедура эмиссии, как правило, включает в себя следующие этапы: 1) принятие эмитентом решения о размещении эмиссионных ценных бумаг; 2) утверждение решения о выпуске эмиссионных ценных бумаг; 3) государственную регистрацию выпуска эмиссионных ценных бумаг; 4) размещение эмиссионных ценных бумаг; 5) государственную регистрацию отчета об итогах выпуска эмиссионных ценных бумаг. В случае если эмиссионные ценные бумаги размещаются путем открытой подписки или закрытой подписки среди лиц, число которых превышает 500, государственная регистрация выпуска эмиссионных ценных бумаг сопровождается регистрацией их проспекта.

Государственная регистрация выпуска эмиссионных ценных бумаг осуществляется федеральным органом исполнительной власти по рынку ценных бумаг или иным регистрирующим органом, определенным федеральным законом. Не позднее 30 дней после завершения размещения эмиссионных ценных бумаг эмитент обязан представить в регистрирующий орган отчет об итогах выпуска.

2. "Эмиссионная ценная бумага - любая ценная бумага, в том числе бездокументарная, которая характеризуется одновременно следующими признаками: закрепляет совокупность имущественных и неимущественных прав, подлежащих удостоверению, уступке и безусловному осуществлению с соблюдением установленных настоящим Федеральным законом формы и порядка; размещается выпусками; имеет равные объем и сроки осуществления прав внутри одного выпуска вне зависимости от времени приобретения ценной бумаги" (ст. 2 Федерального закона от 22 апреля 1996 г. "О рынке ценных бумаг" <1>).

<1> СЗ РФ. 1996. N 17. Ст. 1918.

3. Объективная сторона заключается в злоупотреблениях при эмиссии ценных бумаг, повлекших крупный ущерб гражданам, организациям, государству, возможных в четырех альтернативных формах: 1) во внесении в проспект эмиссии ценных бумаг заведомо недостоверной информации; 2) в утверждении проспекта эмиссии, содержащего заведомо недостоверную информацию; 3) утверждении отчета об итогах выпуска ценных бумаг, содержащего заведомо недостоверную информацию; 4) размещении эмиссионных ценных бумаг, выпуск которых не прошел государственную регистрацию.

4. Недостоверная информация в проспекте эмиссии может состоять, например, в сообщении вымышленных или ложных данных: об аудиторе эмитента, якобы составлявшем заключение в отношении годовой бухгалтерской отчетности эмитента за последние три года; о цене или порядке определения цены размещения эмиссионных ценных бумаг; предполагаемом объеме выпуска в денежном выражении и (или) количестве эмиссионных ценных бумаг; показателях финансово-экономической деятельности эмитента за пять последних завершенных финансовых лет; составе, структуре и стоимости основных средств эмитента; ликвидности эмитента; рисках, возникших в связи с приобретением размещаемых эмиссионных ценных бумаг; об участниках (акционерах) эмитента, владеющих не менее чем 5% его уставного (складочного) капитала (паевого фонда); о совершении эмитентом сделок, в которых имелась заинтересованность за последние пять лет; размере дебиторской задолженности за пять последних завершенных финансовых лет. Недостоверная информация может содержаться в годовой или квартальной бухгалтерской отчетности эмитента; в сведениях о предыдущих выпусках эмиссионных ценных бумаг эмитента, об объявленных и о выплаченных дивидендах по акциям эмитента и т.д.

5. Под внесением в проспект эмиссии ценных бумаг заведомо недостоверной информации понимают включение в проспект не соответствующих действительности сведений.

6. Проспект ценных бумаг хозяйственного общества утверждается советом директоров (наблюдательным советом) или органом, осуществляющим в соответствии с федеральными законами функции совета директоров (наблюдательного совета) этого хозяйственного общества. Проспект ценных бумаг юридических лиц иных организационно-правовых форм утверждается лицом, осуществляющим функции исполнительного органа эмитента, если иное не установлено федеральными законами. Проспект должен быть подписан лицом, осуществляющим функции единоличного исполнительного органа эмитента, его главным бухгалтером (иным лицом, выполняющим его функции), аудитором, а в случаях, предусмотренных нормативными актами, - независимым оценщиком или финансовым консультантом на рынке ценных бумаг, лицом, предоставившим обеспечение.

7. Утверждение проспекта эмиссии с недостоверными сведениями представляет собой установленную нормативными актами процедуру одобрения проспекта.

8. Под утверждением отчета об итогах выпуска ценных бумаг, содержащего заведомо недостоверную информацию, понимают установленную нормативными документами процедуру одобрения проведенной эмиссии органом управления эмитента. Недостоверная информация в отчете состоит, например, в неверном определении фактической цены размещенных ценных бумаг, неверном указании количества размещенных ценных бумаг, объема поступлений за них и т.д.

9. Под размещением эмиссионных ценных бумаг, выпуск которых не прошел государственную регистрацию, понимают размещение ценных бумаг, в отношении которого эмитенты: а) не обращались за государственной регистрацией в регистрирующий орган; б) обратились за государственной регистрацией, но разместили эмиссионные ценные бумаги, не дожидаясь решения регистрирующего органа; в) получили отказ в регистрации выпуска ценных бумаг.

10. Для оконченного преступления необходимо, чтобы был причинен крупный ущерб гражданам, организациям или государству. В соответствии с законом крупным признается ущерб, превышающий 1 млн. руб.

11. Субъективная сторона характеризуется умышленной виной. Лицо должно осознавать факт недостоверности информации в проспекте эмиссии или в отчете об итогах выпуска.

12. Субъектами выступают руководители эмитентов - юридических лиц, органов исполнительной власти или органов местного самоуправления: члены совета директоров, правления или органов управления эмитента, а также главные бухгалтеры, аудиторы, оценщики, финансовые консультанты на рынке ценных бумаг и др.

13. Уголовная ответственность повышается, если деяния совершены группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (ч. 2 ст. 185 УК РФ).

Статья 185.1. Злостное уклонение от предоставления инвестору или контролирующему органу информации, определенной законодательством Российской Федерации о ценных бумагах

Комментарий к статье 185.1

1. Потерпевшими по составу являются инвесторы и (или) контролирующий орган.

В соответствии с Федеральным законом от 5 марта 1999 г. "О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг" <1> под инвесторами следует понимать физических и юридических лиц, объектом инвестирования которых являются эмиссионные ценные бумаги.

<1> СЗ РФ. 1999. N 10. Ст. 1163.

Контролирующим органом на этом рынке выступает Федеральная служба по финансовым рынкам (ФСФР) и ее территориальные органы.

2. Объективная сторона включает: а) злостное уклонение от предоставления информации, содержащей данные об эмитенте, о его финансово-хозяйственной деятельности и ценных бумагах, сделках и иных операциях с ценными бумагами; б) предоставление заведомо неполной информации; в) предоставление заведомо ложной информации.

3. Злостное уклонение от предоставления информации характеризуется следующими признаками: а) уклонение заключается в умышленном непредоставлении информации профессиональным участником рынка ценных бумаг (его представителем) инвестору или ФСФР в случаях, когда такое предоставление обязательно (по требованию инвестора или ФСФР); б) уклонение является злостным. О злостности свидетельствуют, например, невыполнение неоднократно предъявлявшихся требований; создание препятствий для контактов с инвесторами или контролирующим органом; умышленное сокрытие или уничтожение затребуемой информации и т.д.

4. При предоставлении заведомо неполной информации часть информации скрывается, а предоставленная информация выдается за полную.

5. Предоставление заведомо ложной информации имеет место тогда, когда инвестору или ФСФР предоставляется сфальсифицированная информация. При этом на квалификацию не влияет, дефектна вся предоставленная информация или же изменениям подвергалась лишь ее часть.

6. Преступление окончено с момента причинения крупного ущерба гражданам, организациям или государству (примечание к ст. 185 УК РФ).

7. Субъективная сторона - прямой и косвенный умысел.

8. Субъектом является представитель юридического лица - профессионального участника рынка ценных бумаг или физическое лицо, зарегистрированное в качестве предпринимателя, владельцы ценных бумаг, владеющие более 20% ценных бумаг одного вида одного эмитента, и др.

Статья 186. Изготовление или сбыт поддельных денег или ценных бумаг

Комментарий к статье 186

1. Предметом преступления выступают поддельные: а) банковские билеты Центрального банка РФ; б) металлическая монета; в) государственные или другие ценные бумаги в валюте РФ или в иностранной валюте; г) иностранная валюта.

2. Они должны одновременно обладать тремя признаками: а) подделываться могут только находящиеся в обращении деньги и ценные бумаги или же изъятые или изымаемые из обращения, но подлежащие обязательному обмену на деньги или ценные бумаги, находящиеся в обращении; б) деньги и ценные бумаги должны быть поддельными, т.е. фальшивыми, ненастоящими (способ подделки квалифицирующего значения не имеет); в) уровень подделки должен быть достаточно высок (поддельные деньги, валюта, ценные бумаги должны быть похожими на настоящие настолько, что могут находиться в обращении хотя бы какое-то время).

3. Подделка денег, не находящихся в обращении (например, царских золотых червонцев, монет старой чеканки, советских денег, отмененных денежными реформами, и т.п.), а равно имеющих лишь коллекционную ценность, и последующий сбыт их под видом настоящих влекут ответственность по ст. 159 УК РФ как мошенничество (п. 6 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 28 апреля 1994 г. <1>).

_____

<1> БВС РФ. 2001. N 6.

Как мошенничество должны расцениваться и случаи сбыта грубо подделанных денежных знаков, когда подделку можно отличить с первого взгляда.

4. Объективную сторону составляют: а) изготовление в целях сбыта; б) сбыт поддельных денег или ценных бумаг.

Под изготовлением понимают полную или частичную подделку предметов преступления. При полной подделке фальшивые деньги или ценные бумаги создаются "с нуля". При частичной подделке виновный изменяет, например, достоинство денежного знака, искусно приклеивая или дорисовывая дополнительные нули или цифры; изменяет серию ценной бумаги.

Под сбытом понимают любые формы отчуждения поддельных денег или ценных бумаг: использование в качестве средства платежа при оплате товаров и услуг, размене, продажу (валюты и ценных бумаг), дарение, дачу в долг, оплату чьего-либо труда; осознанный возврат фальшивки ее владельцу или ее осознанное использование случайным владельцем.

5. Преступление окончено, когда с целью последующего сбыта изготовлена хотя бы одна поддельная ценная банкнота или монета, независимо от того, удалось ли осуществить сбыт подделки; сбыт - когда хотя бы один фальшивый денежный знак отчужден.

6. Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом. Для изготовления в обязательном порядке должна быть установлена цель сбыта. Если денежная купюра изготавливается для того, чтобы, например, утвердиться в своем умении, на спор и т.д., ответственность исключается.

7. Субъект преступления - общий.

8. В ч. 2 комментируемой статьи предусмотрен квалифицирующий признак - совершение деяния в крупном размере.

9. В ч. 3 особо квалифицирующим признаком признано совершение преступления организованной группой.

Статья 187. Изготовление или сбыт поддельных кредитных либо расчетных карт и иных платежных документов

Комментарий к статье 187

1. Расчетная 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 в соответствии с договором банковского счета при недостаточности или отсутствии на банковском счете денежных средств (овердрафт) <1>.

_____

<1> Вестник Банка России. 2005. N 17.

Кредитная карта используется 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.

К платежным документам, не являющимся ценными бумагами, следует относить чеки, в том числе дорожные и еврочеки; банковские тратты, платежные поручения и др.

По ст. 187 УК РФ платежные документы должны обладать теми же признаками предмета, что и по ст. 186 УК РФ.

2. Объективная сторона состоит в двух формах: а) изготовлении с целью сбыта поддельных платежных документов; б) их сбыте.

3. Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом. Для изготовления предмета преступления необходима цель сбыта.

4. Субъект преступления - общий.

5. В ч. 2 ст. 187 УК РФ предусмотрено ужесточение ответственности, если деяние совершено организованной группой.

6. Состав не охватывает присвоение средств по поддельным платежным документам и причинение вреда собственнику этих средств. Эти действия должны дополнительно квалифицироваться как хищение.

Статья 188. Контрабанда

Комментарий к статье 188

1. Предметом контрабанды по ч. 1 ст. 188 УК РФ выступают любые товары и иные предметы, кроме тех, которые указаны в ч. 2 статьи, - валюта, ювелирные ценности, часы, техника различного назначения и др.

2. Предметом контрабанды, наказуемой по ч. 2 ст. 188 УК РФ являются: а) наркотические средства; б) психотропные вещества; в) аналоги наркотических средств и психотропных веществ; г) инструменты и оборудование, находящиеся под специальным контролем и используемые для производства и изготовления наркотических средств и психотропных веществ; д) сильнодействующие вещества; е) ядовитые вещества; ж) отравляющие вещества; з) радиоактивные вещества; и) ядерные материалы; к) радиационные источники; л) огнестрельное оружие; м) взрывные устройства; н) боеприпасы; о) взрывчатые вещества; п) оружие массового поражения; р) средства его доставки; с) иное вооружение; т) иная военная техника; у) материалы и оборудование, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, средств его доставки, иного вооружения, иной военной техники, в отношении которых установлены

специальные правила перемещения через таможенную границу РФ; ф) стратегически важные сырьевые товары; х) культурные ценности, в отношении которых установлены специальные правила перемещения через таможенную границу РФ.

3. Объективная сторона контрабанды заключается в незаконном перемещении предметов преступления через таможенную границу РФ. По ч. 1 ст. 188 УК РФ наказуемо перемещение предметов контрабанды в крупном размере.

Формы незаконного перемещения: а) помимо таможенного контроля; б) с сокрытием от таможенного контроля; в) с обманным использованием документов или средств таможенной идентификации; г) сопряженное с недекларированием или недостоверным декларированием.

Основные понятия состава контрабанды сформулированы в Таможенном кодексе РФ.

4. Перемещение через таможенную границу заключается во ввозе на таможенную территорию РФ или вывозе с этой территории товаров или транспортных средств любым способом, включая пересылку в международных почтовых отправлениях, использование трубопроводного транспорта и линий электропередач.

5. Перемещение товаров помимо таможенного контроля означает перемещение их вне определенных таможенными органами мест или вне установленного времени производства таможенного оформления.

Таможенный контроль проводится должностными лицами таможенных органов путем: проверки документов и сведений; устного опроса; получения пояснений; таможенного наблюдения; таможенного осмотра товаров и транспортных средств; таможенного досмотра товаров и транспортных средств; личного досмотра и т.д.

6. Под сокрытием товаров от таможенного контроля понимают использование тайников либо других способов, затрудняющих обнаружение товаров, или придание одним товарам вида других.

7. Перемещение товаров с обманным использованием документов или средств таможенной идентификации.

Под документами следует понимать документы: транспортные (перевозочные) - коносамент, накладная или иные документы, подтверждающие наличие и содержание договора перевозки товаров и сопровождающие товары и транспортные средства при международных перевозках; коммерческие - счет-фактура (инвойс), отгрузочные и упаковочные листы и иные документы, которые используются для подтверждения совершения сделок, связанных с перемещением товаров через таможенную границу; таможенные, составляемые исключительно для таможенных целей.

Идентификация производится путем наложения пломб, печатей, нанесения цифровой, буквенной и иной маркировки, идентификационных знаков, проставления штампов, взятия проб и образцов, описания товаров и транспортных средств, составления чертежей, изготовления масштабных изображений, фотографий, иллюстраций, использования товаросопроводительной и иной документации и других средств идентификации.

Обманное использование документов или средств таможенной идентификации состоит в представлении таможенному органу поддельных документов, недействительных документов, документов, полученных незаконным путем, содержащих недостоверные сведения, либо относящихся к другим товарам и транспортным средствам, а также использование поддельного средства таможенной идентификации либо подлинного средства идентификации, относящегося к другим товарам и транспортным средствам.

8. Недекларирование или недостоверное декларирование товаров или транспортных средств заключается в незаявлении по установленной письменной, устной или иной форме достоверных сведений либо заявлении недостоверных сведений о товарах и транспортных средствах, их таможенном режиме и других сведений, необходимых для таможенных целей.

9. При ввозе товаров или иных предметов на таможенную территорию моментом окончания преступления является фактическое пересечение таможенной границы, при вывозе момент окончания преступления связан с подачей таможенной декларации или иным действием, непосредственно направленным на реализацию намерения вывезти предмет преступления.

К действиям, непосредственно направленным на вывоз, Таможенный кодекс РФ относит вход (въезд) физического лица, выезжающего из Российской Федерации, в зону таможенного контроля, въезд автотранспортного средства в пункт пропуска через Государственную границу РФ в целях убытия его с таможенной территории РФ, сдачу транспортным организациям товаров либо организациям почтовой связи международных почтовых отправлений для отправки за пределы таможенной территории РФ, действия лица, непосредственно направленные на фактическое пересечение таможенной границы товарами и (или) транспортными средствами вне установленных в соответствии с законодательством РФ мест.

10. Крупный размер перемещаемых товаров или иных предметов (ч. 1 статьи) определен в примечании к ст. 169 УК РФ.

11. Местом совершения преступления признаются таможенная территория, таможенная граница, свободные таможенные зоны и свободные склады.

12. Субъективная сторона контрабанды характеризуется прямым умыслом.

13. Субъект - общий.

14. Часть 3 комментируемой статьи содержит квалифицирующие признаки к обоим видам контрабанды: использование виновным должностным лицом своего служебного положения (п. "б"); применение насилия к лицу, осуществляющему таможенный контроль (п. "в").

15. В ч. 4 ст. 188 УК РФ предусмотрено ужесточение наказания, если контрабанда совершена организованной группой.

Статья 189. Незаконные экспорт 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. Объективная сторона заключается в нескольких самостоятельных формах: а) незаконном экспорте сырья, материалов, оборудования, технологий, научно-технической информации; б) передаче лицом, наделенным правом осуществлять внешнеэкономическую деятельность, иностранной организации или ее представителю сырья, материалов, оборудования, технологий, научно-технической информации; в) незаконном выполнении этим лицом работ для иностранной организации или ее представителя; г) незаконном оказании 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 (при отсутствии признаков преступлений, предусмотренных ст. ст. 188, 275 УК РФ).

2. Предмет двух первых форм: сырье; материалы; оборудование; технологии; научно-техническая информация, которые должны характеризоваться тем, что они могут быть использованы при создании вооружения и военной техники или оружия массового поражения, средств его доставки и в отношении их должен быть установлен экспортный контроль.

3. Сырье представляет собой вещества и материалы естественного происхождения, служащие основным компонентом при создании вооружения и военной техники или оружия массового поражения, средств его доставки.

4. Материалы объединяют остальные компоненты создаваемого вооружения и военной техники или оружия массового поражения, средств его доставки.

5. Оборудование - это специально созданные системы и приспособления, позволяющие перерабатывать исходные компоненты (сырье и материалы) с использованием соответствующих технологий в конечный продукт - вооружение и военную технику или оружие массового поражения, средства его доставки.

6. Под технологиями понимают всю совокупность специальной информации, которая требуется для разработки, производства и использования (применения) любого вида вооружения и военной техники или оружия массового поражения, средств его доставки.

7. Научно-техническая информация включает в себя материальные носители информации (чертежи, копии, опытные образцы, схемы, диаграммы, модели, формулы и т.д.) о любых стадиях разработки, производства и использования вооружения и военной техники или оружия массового поражения, средств его доставки.

8. Вооружение и военная техника включают в себя комплексы различных видов оружия и средств обеспечения его боевого применения, в том числе средств доставки, системы наведения, пуска, управления, а также другие специальные технические средства, предназначенные для оснащения вооруженных сил, боеприпасы и их компоненты, запасные части, приборы и комплектующие изделия к приборам, учебное оружие (макеты, тренажеры и имитаторы различных видов вооружения и военной техники), системы связи и управления войсками, вооружением и военной техникой и др.

9. Понятие оружия массового поражения включает: 1) ядерное; 2) химическое; 3) бактериологическое (биологическое); 4) токсинное оружие.

10. Средства доставки оружия массового поражения представляют собой ракеты и беспилотные летательные аппараты, способные доставлять оружие массового поражения.

11. Экспортный контроль - комплекс мер, обеспечивающих реализацию установленного законодательством РФ порядка осуществления внешнеэкономической деятельности в отношении товаров, информации, работ, услуг, результатов интеллектуальной деятельности, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, средств его доставки, иных видов вооружения и военной техники. Номенклатура подпадающих под экспортный контроль вооружений, военной техники и пр. определяется списками и перечнями, устанавливаемыми указами Президента РФ по представлению Правительства РФ.

12. Под экспортом понимаются любые виды вывоза сырья, материалов, оборудования, технологий и прочего с таможенной территории РФ за границу без обязательства об обратном ввозе. Транзит и временный вывоз за пределы Российской Федерации не подпадают под понятие экспорта.

Экспорт незаконен, когда он совершается без лицензии и в нарушение порядка экспортного контроля.

13. Под передачей сырья, материалов, оборудования, технологий, научно-технической информации следует понимать незаконные действия в любой форме, результатом которых стало обладание указанными предметами иностранной организацией или ее представителем.

14. Незаконное выполнение работ для иностранной организации или ее представителя представляет собой, например, производимые в нарушение установленного законом порядка создание, дооборудование и модернизацию объектов, предназначенных для производства, размещения, ремонта, эксплуатации и боевого применения и (или) уничтожения (утилизации) вооружения и военной техники, и т.п.

15. Незаконное оказание услуг иностранной организации или ее представителю состоит в незаконной предпринимательской деятельности в виде обучения, мероприятий по повышению квалификации, практической подготовки кадров, консультирования, проверки работы, ремонта, модернизации указанных выше оружия, техники, средств их доставки.

16. В деянии виновного не должны присутствовать признаки преступлений, предусмотренных ст. ст. 188 и 275 УК РФ.

17. Преступление окончено в момент совершения любого из указанных деяний.

18. Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом.

Действия виновного, квалифицируемые по ст. 189 УК РФ, не могут быть направлены в ущерб внешней безопасности России; в противном случае лицо привлекается к ответственности за государственную измену по ст. 275 УК РФ.

19. Субъект - лицо, наделенное правом осуществлять внешнеэкономическую деятельность, т.е. руководитель юридического лица, созданного в соответствии с законодательством РФ и имеющего постоянное место нахождения на территории России, а также физическое лицо, имеющее постоянное место жительства на территории России и зарегистрированное на ее территории в качестве индивидуального предпринимателя.

20. В ч. 2 ст. 189 УК РФ предусмотрен квалифицирующий признак - совершение преступления группой лиц по предварительному сговору.

21. В ч. 3 комментируемой статьи содержится квалифицирующий признак деяний, предусмотренных ч. 1 статьи, - организованная группа и самостоятельный состав - все описанные в ч. 1 деяния, если они совершены в отношении предметов, работ или услуг, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, средств его доставки и в отношении которых установлен экспортный контроль.

Статья 190. Невозвращение на территорию Российской Федерации предметов художественного, исторического и археологического достояния народов Российской Федерации и зарубежных стран

Комментарий к статье 190

1. Предметами являются особо ценные объекты культурного наследия народов России и зарубежных стран: а) предметы художественного достояния; б) предметы исторического достояния; в) предметы археологического достояния, возвращение которых обязательно на территорию России в соответствии с законодательством.

2. Обязательному возвращению в Россию подлежат следующие законно вывезенные за ее пределы (для проведения выставок, реставрационных работ, научных исследований и т.п.) предметы: а) отнесенные к особо ценным объектам культурного наследия России, независимо от времени их создания; б) охраняемые государством и внесенные в охранные списки и реестры в порядке, установленном законодательством РФ; в) культурные ценности, постоянно хранящиеся в государственных и муниципальных музеях, архивах, библиотеках, других государственных хранилищах; г) культурные ценности, созданные более 100 лет назад, если иное не предусмотрено законом.

По другим предметам культурного достояния специальным законом должно быть установлено положение об их обязательном возвращении в Россию.

3. Объективная сторона заключается в невозвращении в установленный срок на территорию России указанных выше предметов, вывезенных за ее пределы.

Под невозвращением культурных ценностей на территорию России понимают оставление их на территории иностранного государства по истечении обусловленного договором срока. Срок возвращения культурных ценностей устанавливается в свидетельстве на право вывоза

культурных ценностей и договоре о возврате временно вывезенных культурных ценностей, который заключается между организацией или лицом, вывозящими ценности, и их владельцами. Интересы владельца представляет федеральная служба по сохранности культурных ценностей.

4. Преступление окончено с момента несовершения действий, которые лицо должно было совершить.

5. Субъективная сторона - только прямой умысел. При этом должна быть установлена реальная возможность возврата ценностей виновным. Если лица, ответственные за возвращение ценностей, еще до их вывоза преследовали цель присвоения ценностей на территории иностранного государства, виновный привлекается к уголовной ответственности за хищение.

6. Субъектом может быть любое лицо, ответственное за возвращение предметов культурного достояния в Россию.

Статья 191. Незаконный оборот драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга

Комментарий к статье 191

1. Предмет преступления: а) драгоценные металлы; б) природные драгоценные камни; в) жемчуг. Из всех видов предмета исключены ювелирные и бытовые изделия и лом таких изделий.

2. Под драгоценными металлами понимают золото, серебро, платину и металлы платиновой группы (палладий, иридий, родий, рутений и осмий). Драгоценные металлы здесь могут быть представлены стандартными и мерными слитками, самородками, пластинами, шлихом, минеральным и вторичным сырьем; предметами производственно-технического назначения; монетами, не находящимися в обращении; полуфабрикатами, используемыми для изготовления любых изделий, в том числе ювелирных и других бытовых изделий; отходами промышленного производства.

3. К драгоценным камням относятся алмазы, изумруды, рубины, сапфиры и александриты, а также природный жемчуг в сыром (естественном) и обработанном виде. К драгоценным камням приравниваются уникальные янтарные образования в порядке, установленном Правительством РФ. Ограненные природные драгоценные камни, прошедшие сертификацию, к предмету преступления не относятся.

4. Ювелирными изделиями, которые исключены из понятия природных драгоценных металлов и камней, а также жемчуга, являются украшения различных видов и предназначения (кольца, серьги, браслеты, цепи, броши, колье и т.п.). Бытовые предметы - это предметы, предназначенные для сервировки стола, украшения помещений, денежные знаки, находящиеся в обращении, часы, зубные протезы и диски для зубопротезирования; предметы культа и т.п. Под ломом ювелирных и бытовых изделий понимают непригодные в силу каких-либо дефектов для использования по прямому назначению подобные изделия.

5. Объективная сторона заключается в незаконном обороте драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга.

Преступление может выражаться в следующих формах: а) совершении сделки, связанной с предметами преступления; б) их незаконном хранении; в) их незаконной перевозке; г) их незаконной пересылке.

6. Сделками являются купля-продажа, мена, дарение, заем, аренда и т.п. действия с драгоценными металлами или драгоценными камнями.

7. Преступление окончено с момента совершения незаконной сделки.

8. Под хранением предмета преступления понимают любые действия виновного, связанные с нахождением у него драгоценных металлов или камней. Хранение относится к длящимся преступлениям.

9. Под перевозкой драгоценных металлов и камней следует понимать их перемещение с одного места на другое при непосредственном участии виновного. Перевозка может быть осуществлена любым видом транспорта.

10. Пересылка предметов также предполагает их перемещение с одного места на другое, однако виновный уже не участвует в нем, используя средства связи и сообщения.

11. Преступление в этой форме окончено в момент начала хранения, перевозки драгоценных металлов или камней или в момент их отправки.

12. Субъективная сторона - только прямой умысел.

13. Субъект - общий.

14. Часть 2 ст. 191 УК РФ устанавливает повышенную уголовную ответственность, если незаконный оборот драгоценных металлов или камней совершен: в крупном размере (п. "б"); организованной группой, группой лиц по предварительному сговору (п. "в").

Статья 192. Нарушение правил сдачи государству драгоценных металлов и драгоценных камней

Комментарий к статье 192

1. Предмет преступления - драгоценные металлы и драгоценные камни, которые: а) добыты из недр; б) получены из вторичного сырья; в) подняты и найдены.

2. Добытыми из недр драгоценными металлами признаются извлеченные из коренных (рудных), россыпных и техногенных месторождений металлы в виде концентратов и других полупродуктов, содержащих драгоценные металлы.

Добытые из недр драгоценные камни - камни, извлеченные из коренных, россыпных и техногенных месторождений.

Вторичное сырье - это лом и отходы переработки минерального сырья, содержащие драгоценные камни и металлы.

Поднятыми и найденными драгоценными металлами и драгоценными камнями считаются самородки драгоценных металлов и драгоценных камней.

3. Объективная сторона включает деяние, выражающееся в двух формах: а) уклонении от обязательной сдачи предмета преступления на аффинаж; б) уклонении от обязательной продажи государству предмета преступления.

4. Предметом первой формы могут выступать только драгоценные металлы, поскольку аффинаж представляет собой процесс очистки извлеченных драгоценных металлов от примесей и сопутствующих компонентов, доведения драгоценных металлов до качества, соответствующего государственным стандартам и техническим условиям, действующим на территории Российской Федерации, или международным стандартам.

5. Под уклонением от обязательной сдачи драгоценных металлов на аффинаж понимают их непредставление в организации, производящие аффинаж.

6. Обязательным условием уголовной ответственности является крупный размер уклонения.

7. Уклонение от сдачи драгоценных металлов на аффинаж - длящееся преступление. Оно считается оконченным с момента начала уклонения.

8. Вторая форма преступления, предусмотренного ст. 192 УК РФ, - уклонение от обязательной продажи государству драгоценных металлов или драгоценных камней - с принятием Федерального закона от 26 марта 1998 г. N 41-ФЗ "О драгоценных металлах и драгоценных камнях" <1> утратила свое значение. Современное законодательство не устанавливает обязательности продажи добытых, произведенных, поднятых или найденных драгоценных металлов или драгоценных камней государству.

_____

<1> СЗ РФ. 1998. N 13. Ст. 1463.

9. Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом.

10. Субъект - руководитель организации, добывающей или производящей в установленном законом порядке драгоценные металлы или драгоценные камни, или частное лицо.

Статья 193. Невозвращение из-за границы средств в иностранной валюте

Комментарий к статье 193

1. Предметом выступают средства в иностранной валюте, которые подлежат обязательному перечислению на счета в уполномоченный российский банк.

К иностранной валюте относятся: а) денежные знаки в виде банкнот, казначейских билетов, монеты, находящиеся в обращении и являющиеся законным средством наличного платежа в соответствующем иностранном государстве или группе государств, а также изъятые и изымаемые из обращения, но подлежащие обмену денежные знаки; б) средства на счетах в денежных единицах иностранных государств и международных денежных или расчетных единицах.

2. Юридические лица, созданные в соответствии с законодательством РФ, филиалы и иные подразделения вышеуказанных юридических лиц, находящиеся за пределами России, могут иметь счета в иностранной валюте в уполномоченных банках. Иностранная валюта, получаемая указанными предприятиями, организациями, подлежит обязательному зачислению на их счета в уполномоченных банках, если иное не установлено Центробанком России.

3. Резиденты согласно Инструкции ЦБ РФ от 30 марта 2004 г., с изменениями от 29 марта 2006 г., "Об обязательной продаже части валютной выручки на внутреннем валютном рынке Российской Федерации" <1> осуществляют обязательную продажу 0% валютной выручки.

_____

<1> Нормативные акты по банковской деятельности. 2004. N 8.

Эти изменения, представляется, лишают смысла существование анализируемой нормы, поскольку деяние, описанное в ней, ранее предпринималось в основном для того, чтобы избежать установленной в законе обязательной продажи валютной выручки.

4. Объективная сторона заключается в невозвращении в крупном размере валютной выручки из-за границы.

Закон не требует, чтобы имело место сокрытие валютной выручки. Достаточно самого факта неперечисления средств из-за границы. Не имеет значения, каким образом предприятие распоряжалось валютной выручкой за пределами России: оно могло зачислить ее на счет в иностранных банках, вложить в производство, недвижимость и т.п.

5. Хищение средств в иностранной валюте не охватывается составом, предусмотренным ст. 193 УК РФ. Оно требует дополнительной квалификации.

6. Деяние наказуемо, если совершено в крупном размере, т.е. если сумма невозвращенных средств в иностранной валюте превышает 5 млн. руб.

7. Преступление окончено с момента невозвращения средств из-за границы. Должно быть доказано, что предприятие фактически получило эти деньги.

8. Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом.

9. Субъект - руководитель организации.

Статья 194. Уклонение от уплаты таможенных платежей, взимаемых с организации или физического лица

Комментарий к статье 194

1. Предметом выступают таможенные платежи: а) ввозная таможенная пошлина; б) вывозная таможенная пошлина; в) налог на добавленную стоимость, взимаемый при ввозе товаров на таможенную территорию РФ; г) акциз, взимаемый при ввозе товаров на таможенную территорию РФ; д) таможенные сборы (ст. 318 Таможенного кодекса РФ).

2. Объективная сторона состоит в уклонении от уплаты таможенных платежей в крупном размере, при котором сумма неуплаченных таможенных платежей превышает пятьсот тыс. руб.

3. Уклонение означает уголовно наказуемое бездействие и состоит в умышленной неуплате таможенных платежей по истечении установленных на это сроков.

Формы уклонения могут быть различными (занижение таможенной стоимости перемещаемых товаров, прямой отказ от уплаты, перемена места жительства, игнорирование уведомлений о необходимости уплаты, прикрытие экспорта и импорта товаров перемещением их по транзиту и т.д.). Уклонением следует признавать и умышленное занижение платежей.

4. Преступление окончено в момент совершения. Оно относится к длящимся.

5. Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

6. Субъектом выступает как физическое лицо, обязанное уплачивать таможенные платежи, так и представители организации, с которых взимаются таможенные платежи.

7. В ч. 2 ст. 194 УК РФ предусмотрено отягощение ответственности за то же деяние, совершенное: группой лиц по предварительному сговору (п. "а"); в особо крупном размере (п. "г").

Понятие особо крупного размера уклонения от уплаты таможенных платежей сформулировано в примечании к статье; он должен превышать 1,5 млн. руб.

8. Применение виновным хотя бы одного из способов, характеризующих контрабанду, для того, чтобы избежать уплаты таможенных платежей, свидетельствует об отсутствии в действиях виновного ст. 194 УК РФ.

Статья 195. Неправомерные действия при банкротстве

Комментарий к статье 195

1. Преступление совершается при наличии признаков банкротства. Федеральный закон от 26 октября 2002 г. "О несостоятельности (банкротстве)" <1> понимает под банкротством признанную арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей в течение трех месяцев с момента, когда наступила дата их исполнения. Для того чтобы банкротом был признан гражданин (в том числе индивидуальный предприниматель), необходим еще один признак: сумма его обязательств должна превышать стоимость принадлежащего ему имущества.

<1> СЗ РФ. 2002. N 43. Ст. 4190.

2. Для признания деяния преступным не требуется возбуждения процедуры банкротства или фактического признания лица банкротом арбитражным судом.

3. Объективная сторона преступления по ч. 1 ст. 195 УК РФ включает: а) неправомерные действия при наличии признаков банкротства; б) последствие - крупный ущерб; в) причинную связь между первым и вторым.

Деяние может быть совершено в следующих формах: 1) сокрытие имущества, имущественных прав или имущественных обязанностей, сведений об имуществе, его размере, местонахождении либо иной информации об имуществе, имущественных правах или имущественных обязанностях; 2) передача имущества во владение иным лицам; 3) отчуждение имущества; 4) его уничтожение; 5) фальсификация бухгалтерских или иных учетных документов, отражающих экономическую деятельность юридического лица или индивидуального предпринимателя.

4. Имущество может иметь форму наличных денежных средств, денежных средств на счетах должника, валютных ценностей, автотранспорта, готовой продукции, объектов недвижимости, сырья, материалов, оборудования, других основных средств и т.д.

5. Под имущественными правами следует понимать права на получение имущества в любом виде, вытекающие из договорных и иных законно существовавших и существующих отношений.

6. К имущественным обязанностям относятся такие, по которым лицо обязано совершить определенное действие имущественного характера (передача имущества, выполнение работы, уплата денег и т.п.) в пользу другого лица, в том числе в пользу государства, например по договорам купли-продажи, мены, дарения, возмездного оказания услуг, перевозки, займа и кредита и т.д.

7. Сведения об имуществе, его размере, местонахождении представляют собой данные о наличии этого имущества у лица, факте передачи его другим лицам, том месте, в котором оно находится, стоимости, объемах, размерах и т.д.

8. Под иной информацией об имуществе, имущественных правах или имущественных обязанностях следует понимать данные о них различного содержания и различно оформленные; они могут касаться размера, местонахождения, состояния, идентификационных признаков имущества, размеров имущественных прав и имущественных обязанностей, сроков их осуществления и т.д. и могут быть выражены в устной форме, кино-, фото-, видеоматериалах; они могут храниться в компьютерной сети и т.п.

9. Под сокрытием перечисленных выше предметов и сведений понимают их утаивание различными способами (например, перевозка имущества в другое место; достижение договоренности с хозяйствующими партнерами об отсрочке выполнения ими имущественного обязательства; перевод денежных средств со счетов предприятия на другие счета; умолчание о части имущества).

10. Передача имущества во владение иным лицам - это временная переуступка права пользования им.

11. Отчуждение имущества включает в себя все формы возмездного и безвозмездного от него избавления (продажу, обмен, дарение и т.д.).

12. Под уничтожением имущества понимают приведение его в полную негодность или в такое состояние, когда восстановление имущества экономически нецелесообразно.

13. Фальсификация документов представляет собой их подделку, искажение, внесение в них изменений, меняющих суть документа. Предметом фальсификации могут выступать бухгалтерские и иные учетные документы, отражающие экономическую деятельность: балансы, приходно-расходные кассовые ордера, ведомости, доверенности, кассовые книги, расписки, акты инвентаризаций, платежные поручения, и др.

14. Обязательным элементом любых неправомерных действий при банкротстве по ч. 1 ст. 195 УК РФ является крупный ущерб.

15. Субъективная сторона по ч. 1 характеризуется прямым и косвенным умыслом.

16. Субъект - любое лицо: руководитель должника, его учредитель, арбитражный управляющий, руководитель и члены ликвидационной комиссии, индивидуальный предприниматель.

17. Преступление, предусмотренное ч. 2 ст. 195 УК РФ, посягает на порядок удовлетворения требований кредиторов несостоятельного должника.

18. Объективная сторона заключается в неправомерном удовлетворении требований кредиторов, причинившем крупный ущерб.

Неправомерное удовлетворение требований кредиторов может выражаться в различных действиях в зависимости от того, возбуждено или нет производство по делу о несостоятельности. В первом случае вводится наблюдение, затем - финансовое оздоровление, внешнее управление, конкурсное производство. Все сделки по удовлетворению требований отдельных кредиторов, совершаемые на этих этапах руководителем юридического лица или его учредителем (участником), или индивидуальным предпринимателем, преступны при наличии крупного ущерба.

Если производство по делу о несостоятельности еще не возбуждено, но признаки банкротства уже имеются, преступными, при наличии других признаков состава, являются: 1) нарушение очередности удовлетворения требований кредиторов; 2) нарушение пропорциональности удовлетворения требований кредиторов одной очереди; 3) нарушение законодательного положения об удовлетворении требований кредиторов следующей очереди после полного погашения требований предыдущей очереди; и др.

19. Преступление окончено с момента причинения крупного ущерба.

20. Субъективная сторона характеризуется умышленной виной в форме прямого и косвенного умысла.

21. Субъект - руководитель юридического лица или его учредитель (участник) либо индивидуальный предприниматель.

22. Объективная сторона по ч. 3 ст. 195 УК РФ состоит в незаконном воспрепятствовании деятельности арбитражного управляющего либо временной администрации кредитной организации, если эти действия (бездействие) причинили крупный ущерб.

23. Арбитражный управляющий (временный управляющий, административный управляющий, внешний управляющий или конкурсный управляющий) - гражданин Российской Федерации, утверждаемый арбитражным судом для проведения процедур банкротства и осуществления иных установленных Федеральным законом от 26 октября 2002 г. полномочий и являющийся членом одной из саморегулируемых организаций.

Временная администрация является специальным органом управления кредитной организацией, назначаемым Банком России. В период деятельности временной администрации полномочия исполнительных органов кредитной организации актом Банка России о назначении временной администрации могут быть либо ограничены, либо приостановлены в порядке и на условиях, которые установлены законом. Руководителем временной администрации назначается служащий Банка России.

24. Под незаконным воспрепятствованием деятельности потерпевших понимают создание условий и обстоятельств, которые или вообще не позволяют заниматься этой деятельностью законно, или существенно ее затрудняют, ограничивают.

Преступными могут быть любые формы таких действий; в законе в качестве неисчерпывающего примера названы две: 1) уклонение от передачи арбитражному управляющему либо временной администрации кредитной организации документов, необходимых для исполнения возложенных на них обязанностей, или имущества, принадлежащего юридическому лицу либо кредитной организации; 2) отказ от передачи таких документов или имущества.

25. Уклонение от передачи арбитражному управляющему либо временной администрации кредитной организации документов, необходимых для исполнения возложенных на них обязанностей, или имущества, принадлежащего юридическому лицу либо кредитной организации, представляет собой умышленную непередачу временным руководителям юридического лица необходимых документов или имущества, собственником или законным владельцем которого они являются.

26. Отказ от передачи документов или имущества. Виновный здесь не маскирует свое нежелание сотрудничать с арбитражным управляющим или временной администрацией кредитной организации.

27. Субъективная сторона характеризуется умышленной виной.

28. Субъект - любое лицо, достигшее возраста 16 лет, в том числе отстраненные руководители юридического лица.

Статья 196. Преднамеренное банкротство

Комментарий к статье 196

1. Объективная сторона состоит в преднамеренном банкротстве, т.е. в совершении руководителем или учредителем (участником) юридического лица либо индивидуальным предпринимателем действий (бездействия), заведомо влекущих неспособность юридического лица или индивидуального предпринимателя в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, если эти действия (бездействие) причинили крупный ущерб.

2. Конкретные примеры деяния: досрочное погашение всех кредиторских и иных задолженностей; предоставление кредитов или имущества в аренду лицам, которые заведомо не собираются его возвращать, получение кредитов под ведение какой-либо деятельности и неосуществление ее и др.

3. В результате преступления должен быть причинен крупный ущерб.

4. Для оконченного состава преступления фактического наличия признаков банкротства или подтверждения банкротства в арбитражном суде не требуется.

5. Субъективная сторона характеризуется умышленной виной.

6. Субъект - руководитель или учредитель (участник) юридического лица либо индивидуальный предприниматель.

7. Хищение составом ст. 196 УК РФ не охватывается.

Статья 197. Фиктивное банкротство

Комментарий к статье 197

1. Объективная сторона заключается в фиктивном банкротстве, т.е. в заведомо ложном публичном объявлении руководителем или учредителем (участником) юридического лица о несостоятельности данного юридического лица, а равно индивидуальным предпринимателем о своей несостоятельности, если это деяние причинило крупный ущерб.

Лицо, объявившее себя несостоятельным, на самом деле должно быть платежеспособным.

2. Платежеспособность предприятия (равно как и неплатежеспособность) устанавливается на основе анализа баланса предприятия по трем критериям: коэффициенту текущей ликвидности; коэффициенту обеспеченности собственными средствами и коэффициенту восстановления (утраты) платежеспособности. При расследовании дела необходимо проведение бухгалтерской или комплексной экспертизы.

3. Заведомо ложное объявление о банкротстве может сопровождаться фальсификацией бухгалтерских документов, которая требует дополнительной квалификации по ст. ст. 327 или 292 УК РФ.

4. В результате совершения деяния должен быть причинен крупный ущерб.

5. Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом.

6. Субъект - руководитель или учредитель (участник) юридического лица или индивидуальный предприниматель.

7. Фактическая неуплата виновным налогов требует дополнительной квалификации по ст. ст. 198, 199 УК РФ.

Статья 198. Уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с физического лица

Комментарий к статье 198

1. Общественная опасность уклонения от уплаты налогов и сборов, т.е. умышленное невыполнение конституционной обязанности каждого платить законно установленные налоги и сборы, заключается в непоступлении денежных средств в бюджетную систему Российской Федерации (п. 1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 28 декабря 2006 г. "О практике применения судами уголовного законодательства об ответственности за налоговые преступления" <1>).

_____

<1> РГ. 31.12.2006.

2. Предметом преступления выступают: а) налоги; б) сборы. И те и другие подлежат уплате физическими лицами.

3. Общее понятие налога дано в ст. 8 НК РФ: 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.

В ст. 198 УК РФ имеются в виду федеральные и региональные налоги, которые уплачиваются физическими лицами: налог на доходы физических лиц, акцизы, единый социальный налог, налог на добычу полезных ископаемых, налог с продаж, транспортный налог, налог на игорный бизнес и др.

4. Под сбором понимается 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). Физические лица обязаны уплачивать, например, сборы за пользование объектами животного мира и за пользование объектами водных биологических ресурсов, если они получают соответствующие лицензии (ст. 333.1 НК РФ).

5. Объективная сторона заключается в уклонении от уплаты налогов и (или) сборов с физического лица, совершенном в крупном размере.

Уклонение представляет собой умышленные действия (бездействие) лица, направленные на неуплату налогов (сборов) в крупном или особо крупном размере и повлекшие полное или

частичное непоступление соответствующих налогов и сборов в бюджетную систему Российской Федерации (п. 3 Постановления).

6. Уголовно наказуемыми способами уклонения от уплаты налогов и (или) сборов закон называет: 1) непредставление налоговой декларации или иных документов, представление которых в соответствии с законодательством РФ о налогах и сборах является обязательным; 2) включение в налоговую декларацию или такие документы заведомо ложных сведений.

7. Налоговая декларация представляет собой 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 налога. Налоговая декларация представляется каждым налогоплательщиком по каждому налогу, подлежащему уплате этим налогоплательщиком, если иное не предусмотрено налоговым законодательством; она подается в налоговый орган по месту учета налогоплательщика по установленной форме на бумажном носителе или в электронном виде.

8. Под иными документами 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 (п. 5 Постановления 2006 г.).

Так, в соответствии со ст. 333.7 НК РФ индивидуальные предприниматели, осуществляющие пользование объектами животного мира по лицензии, не позднее 10 дней с даты получения такой лицензии представляют в налоговые органы по месту своего учета сведения о полученных лицензиях (разрешениях) на пользование объектами животного мира, суммах сбора, подлежащих уплате, и суммах фактически уплаченных сборов.

9. Уклонение от уплаты налогов и (или) сборов путем непредставления декларации или иных документов имеет место, когда лицо умышленно с целью неуплаты налогов (сборов) по истечении законодательно установленных сроков не подало декларацию или иные документы в соответствующий орган.

10. Включение в налоговую декларацию или иные документы заведомо ложных сведений есть умышленное указание в них любых не соответствующих действительности данных об объекте налогообложения, расчете налоговой базы, наличии налоговых льгот или вычетов и любой иной информации, влияющей на правильное исчисление и уплату налогов и сборов.

Включение заведомо ложных сведений может выражаться в умышленном неотражении в них данных о доходах из определенных источников, объектов налогообложения, в уменьшении действительного размера дохода, искажении размеров произведенных расходов, которые учитываются при исчислении налогов (например, расходы, вычитаемые при определении совокупного налогооблагаемого дохода). К заведомо ложным сведениям могут быть также отнесены не соответствующие действительности данные о времени (периоде) понесенных расходов, полученных доходов, искажение в расчетах физических показателей, характеризующих определенный вид деятельности, при уплате единого налога на вмененный доход и т.п.

Подделка официальных документов организации, предоставляющих права или освобождающих от обязанностей, а также штампов, печатей, бланков требует дополнительной квалификации по ст. 327 УК РФ (п. 9 Постановления).

11. Обязательным условием привлечения лица к уголовной ответственности является крупный размер уклонения.

Существуют две разновидности крупного размера уклонения от уплаты налогов и (или) сборов: 1) превышающий триста тыс. руб.; 2) превышающий сто тыс. руб. В последнем случае необходимо, чтобы уклонение продолжалось в течение трех финансовых лет подряд и доля неуплаченных налогов и (или) сборов превышала 10% подлежащих уплате сумм налогов и (или) сборов.

12. При исчислении крупного или особо крупного размера уклонения от уплаты налогов и (или) сборов надлежит складывать как сумму налогов (в том числе по каждому их виду), так и сумму сборов, которые не были уплачены за период в пределах трех финансовых лет подряд. При этом следует учитывать лишь суммы тех налогов и (или) сборов, которые не были уплачены в бюджеты различных уровней по истечении налоговых периодов по видам налогов и (или) сборов в соответствии с НК РФ. Крупный (особо крупный) размер неуплаченных налогов и (или) сборов исчисляется за период в пределах трех финансовых лет подряд и в тех случаях, когда сроки их уплаты выходят за пределы данного трехлетнего периода и они истекли (п. 12 Постановления).

13. Преступление окончено с момента фактической неуплаты налогов и (или) сборов за соответствующий налогооблагаемый период в срок, установленный налоговым законодательством.

14. Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом. Целью преступления является неуплата налогов и (или) сборов.

15. Субъектом 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.

Субъектом 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 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 РФ как исполнителя данного преступления, а действия иного лица в силу ч. 4 ст. 34 УК РФ - как его пособника при условии, если он сознавал, что участвует в уклонении от уплаты налогов (сборов) и его умыслом охватывалось совершение этого преступления (п. 6 Постановления 2006 г.).

16. В ч. 2 ст. 198 УК РФ предусмотрено ужесточение наказания за то же деяние, если оно совершено в особо крупном размере.

Уклонение лица от уплаты налога признается совершенным в особо крупном размере, если: 1) сумма неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 1,5 млн. руб.; 2) сумма неуплаченных налогов и (или) сборов превышает пятьсот тыс. руб. В последнем случае необходимо, чтобы уклонение продолжалось в течение трех финансовых лет подряд и доля неуплаченных налогов и (или) сборов превышала 20% подлежащих уплате сумм налогов и (или) сборов.

Статья 199. Уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с организации

Комментарий к статье 199

1. Предметом преступления выступают: 1) налоги; 2) сборы. И те и другие уплачиваются организациями, например: федеральные налоги - НДС, акцизы, единый социальный налог, налог на добычу полезных ископаемых, налог на прибыль и др.; региональные налоги - налог на имущество организаций, налог с продаж, транспортный налог и др.; местные налоги - земельный налог и др.

2. К организациям относятся все перечисленные в ст. 11 НК РФ организации: юридические лица, образованные в соответствии с законодательством РФ, 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 России (п. 10 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 28 декабря 2006 г. "О практике применения судами уголовного законодательства об ответственности за налоговые преступления").

3. Объективную сторону преступления составляет уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с организации, совершенное в крупном размере.

4. Уголовно наказуемыми способами уклонения от уплаты налогов и (или) сборов закон альтернативно называет: 1) непредставление налоговой декларации или иных документов, представление которых в соответствии с законодательством РФ о налогах и сборах является обязательным; 2) включение в налоговую декларацию или такие документы заведомо ложных сведений.

5. Уклонение от уплаты налогов с организации наказуемо, если совершено в крупном размере, при условии, что: 1) сумма неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 1,5 млн. руб.; 2) сумма неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 500 тыс. руб. В последнем случае необходимо, чтобы уклонение продолжалось в течение трех финансовых лет подряд и доля неуплаченных налогов и (или) сборов превышала 10% подлежащих уплате сумм налогов и (или) сборов.

6. Момент окончания преступления связывается с фактической неуплатой налогов в определенный срок, установленный налоговым законодательством. Этот срок различен для разных видов налогов.

7. Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом. Действия предпринимаются виновным с целью неуплаты налогов.

8. Субъект - 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 могут относиться также лица, фактически выполнявшие обязанности руководителя или главного бухгалтера (бухгалтера). Содеянное надлежит квалифицировать по пункту "а" ч. 2 комментируемой статьи, если указанные лица заранее договорились о совместном совершении действий, направленных на уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с организации-налогоплательщика.

9. 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 РФ как пособники данного преступления, умышленно содействовавшие его совершению.

Лицо, организовавшее совершение данного преступления 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 РФ и соответствующей части ст. 199 УК РФ (п. 7 Постановления).

10. В тех случаях, когда лицо осуществляет юридическое или фактическое руководство несколькими организациями и при этом в каждой из них уклоняется от уплаты налогов и (или) сборов, его действия при наличии к тому оснований надлежит квалифицировать по совокупности нескольких преступлений, предусмотренных соответствующими частями ст. 199 УК РФ (п. 13 Постановления).

11. В ч. 2 ст. 199 УК РФ предусмотрено два квалифицирующих признака уклонения: а) группа лиц по предварительному сговору; б) особо крупный размер.

Уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с организации признается совершенным в особо крупном размере, если: 1) сумма неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 7,5 млн. руб.; 2) сумма неуплаченных налогов и (или) сборов превышает 2,5 млн. руб. В последнем случае необходимо, чтобы уклонение продолжалось в течение трех финансовых лет подряд и доля неуплаченных налогов и (или) сборов превышала 20% подлежащих уплате сумм налогов и (или) сборов.

Статья 199.1. Неисполнение обязанностей налогового агента

Комментарий к статье 199.1

1. Объективную сторону преступления составляет неисполнение обязанностей налогового агента, совершенное в крупном размере. Деяние совершается путем бездействия.

2. Обязанности налогового агента предусмотрены ст. 24 НК РФ. В уголовном порядке наказуемо неисполнение не всех обязанностей, а только обязанностей по исчислению, удержанию или перечислению налогов и (или) сборов.

3. Обязательным признаком состава является крупный размер неперечисленных налогов и (или) сборов. Его понятие определено в примечании к ст. 199 УК РФ.

4. Преступление окончено с момента неисполнения обязанности по исчислению, удержанию или перечислению налогов и (или) сборов.

5. Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом.

6. Обязательным признаком является личный интерес виновного в совершении преступления, который 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, не связанное с личными интересами, состава преступления, предусмотренного анализируемой статьей, не образует и в тех случаях, когда такие действия были совершены им в крупном или особо крупном размере.

Если действия налогового агента 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 (п. 17 Постановления 2006 г.).

7. Субъект преступления - налоговый агент, под которым понимают лиц, на которых в соответствии с налоговым законодательством возложены обязанности 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), на прибыль (ст. 286 НК РФ) (п. 16 Постановления 2006 г.).

8. Субъектом 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) (п. 17 Постановления).

9. В ч. 2 ст. 199.1 УК РФ предусмотрен квалифицирующий признак - совершение деяния в особо крупном размере. Его понятие дано в примечании к ст. 199 УК РФ.

Статья 199.2. Сокрытие денежных средств либо имущества организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых должно производиться взыскание налогов и (или) сборов

Комментарий к статье 199.2

1. Предметом преступления выступают: а) денежные средства либо б) имущество организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых в порядке, предусмотренном законодательством РФ о налогах и сборах, должно быть произведено взыскание недоимки по налогам и (или) сборам.

Под недоимкой налоговое законодательство понимает сумму налога или сумму сбора, не уплаченную в установленный законодательством о налогах и сборах срок (ст. 11 НК РФ).

В соответствии с налоговым законодательством под денежными средствами и имуществом организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых в установленном порядке должно производиться взыскание недоимки по налогам и (или) сборам, понимаются денежные средства налогоплательщика (плательщика сборов) на счетах в банках, их наличные денежные средства, а также иное имущество, перечисленное в ст. ст. 47 и 48 НК РФ.

2. В тех случаях, когда лицо совершает в крупном размере сокрытие денежных средств либо имущества, за счет которых в порядке, предусмотренном законодательством о налогах и сборах, должно быть произведено взыскание недоимки по налогам и (или) сборам, и предметом сокрытия выступают денежные средства либо имущество, в отношении которых применены способы обеспечения исполнения обязанности по уплате налогов или сборов в виде приостановления операций по счетам (ст. 76 НК РФ) и (или) ареста имущества (ст. 77 НК РФ), содеянное полностью охватывается ст. 199.2 УК РФ. При этом умышленные действия служащего кредитной организации, осуществившего банковские операции с находящимися на счетах денежными средствами (вкладами), на которые наложен арест, при наличии к тому оснований подлежат квалификации по ч. 1 ст. 312 УК РФ.

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 РФ, не образует (п. 21 Постановления от 28 декабря 2006 г.).

3. Объективную сторону составляет сокрытие указанных денежных средств или имущества, совершенное в крупном размере.

Под сокрытием предмета преступления следует понимать деяние, направленное на воспрепятствование принудительному взысканию недоимки по налогам и сборам в крупном размере (п. 20 Постановления 2006 г.). Виновный может, например, подделывать с этой целью бухгалтерские или иные документы, передать имущество во временное пользование другим лицам (организациям), спрятать его вне пределов офиса или места жительства и т.д.

4. Преступление окончено, если денежные средства или имущество сокрыты в крупном размере. Понятие крупного размера дано в примечании к ст. 169 УК РФ.

5. Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом.

6. Субъект преступления - физическое лицо, имеющее статус индивидуального предпринимателя, собственник имущества организации, руководитель организации либо лицо, выполняющее управленческие функции в этой организации, связанные с распоряжением ее имуществом.

7. По разъяснению Пленума Верховного Суда РФ, исходя из смысла ст. ст. 48, 50, 113 - 115, 294 - 300 ГК РФ и Федерального закона от 14 ноября 2002 г. "О государственных и муниципальных унитарных предприятиях", права собственника имущества юридических лиц (организаций) в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов, вправе осуществлять руководители органов государственной власти Российской Федерации и субъекта РФ, руководители органов местного самоуправления, а также юридические лица и граждане (п. 3 ст. 125 ГК РФ).

В соответствии со ст. 120 ГК РФ, ст. 9 Федерального закона от 12 января 1996 г. "О некоммерческих организациях" и ст. ст. 11 и 39 Закона РФ от 10 июля 1992 г. "Об образовании" собственниками имущества учреждения могут быть физические лица. В этом случае они также могут быть при наличии к тому оснований субъектами преступления, предусмотренного ст. 199.2 УК РФ.

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. Основным непосредственным объектом злоупотребления полномочиями являются общественные отношения, обеспечивающие интересы службы в конкретной коммерческой или иной организации. Дополнительным непосредственным объектом выступают права и законные интересы граждан или организаций либо охраняемые законом интересы общества или государства.

Понятие коммерческих и некоммерческих организаций дано в ст. 50 ГК РФ.

Под коммерческими понимаются организации (юридические лица), преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности. Коммерческие организации по своей организационно-правовой форме могут быть хозяйственными товариществами и обществами, производственными кооперативами, государственными и муниципальными унитарными предприятиями.

Некоммерческими организациями являются юридические лица, не имеющие основной целью извлечение прибыли в результате своей деятельности и не распределяющие полученную прибыль между участниками. Некоммерческие организации могут создаваться в форме потребительских кооперативов, общественных или религиозных организаций (объединений), учреждений, благотворительных и иных фондов, а также в других формах, предусмотренных законом.

Под интересами службы в коммерческих и иных организациях понимают надлежащее исполнение их служащими своих должностных функций, обеспечивающих реализацию установленных нормативными правовыми актами и учредительными документами общественно полезных целей и задач организации.

2. Объективная сторона рассматриваемого преступления включает в себя: а) общественно опасное деяние (действие или бездействие) в виде использования лицом своих полномочий вопреки законным интересам организации; б) общественно опасные последствия в виде существенного вреда, причиненного правам и законным интересам граждан или организаций либо охраняемым законом интересам общества или государства; в) причинную связь между общественно опасным деянием и наступившими общественно опасными последствиями.

Использование полномочий состоит в принятии решений и совершении действий в пределах имеющейся у лица компетенции, предоставленной ему учредительными документами и локальными нормативными актами организации.

Вопреки законным интересам организации лицо использует свои полномочия, например, когда оно скрывает личную заинтересованность в сделках, совершаемых организацией, разглашает коммерческую тайну, халатно осуществляет возложенные на него обязанности и т.п., тем самым создавая негативные последствия для организации или ее руководителей (собственников), способствуя подрыву деловой репутации этой организации.

По конструкции объективной стороны злоупотребление полномочиями имеет материальный состав. Преступление считается оконченным с момента наступления хотя бы одного из указанных в законе последствий. К таковым законодатель относит причинение существенного вреда правам и

законным интересам граждан или организаций либо охраняемым законом интересам общества или государства.

Существенный вред может быть причинен как собственной, так и сторонней организации. В последнем случае, как правило, совершается деяние, которое выходит за пределы прав коммерческой или иной организации. Коммерческая или иная организация в рамках законной деятельности на рынке вправе причинять ущерб другим его участникам, например, вследствие добросовестной конкуренции ограничивая объем их продаж, вынуждая снизить цены, вкладывать средства в повышение качества товаров.

Существенный вред является оценочным понятием и выражается как в причинении имущественного ущерба (прямые убытки или упущенная выгода), так и в наступлении иных отрицательных последствий, например в виде морального вреда.

3. Субъективная сторона преступления - прямой умысел и цель извлечения выгод и преимуществ для себя или других лиц либо нанесение вреда другим лицам.

Цели извлечения выгод и преимуществ для себя или других лиц (родственников, близких людей и т.п.) по смыслу комментируемой нормы должны противоречить законным интересам организации. Например, это может выражаться в заключении заведомо невыгодной для организации сделки или срыве перспективных переговоров.

Цель нанесения вреда другим лицам не предполагает совершения иных умышленных преступных деяний в отношении потерпевших, в частности уничтожения или повреждения их имущества.

Мотивы совершения преступления для квалификации деяния значения не имеют, но, как правило, преобладают корыстные.

4. Субъект преступления - специальный: лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческих и иных организациях, т.е. постоянно, временно или по специальному полномочию выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные обязанности (примеч. 1 к ст. 201 УК РФ).

Содержание организационно-распорядительных и административно-хозяйственных обязанностей раскрывается в п. 3 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г. N 6 "О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе". К организационно-распорядительным обязанностям относятся: руководство организацией, ее структурными подразделениями, направлениями деятельности (организация и планирование работы, контроль и проверка исполнения, подбор и расстановка кадров, организация труда подчиненных, поддержание трудовой дисциплины и т.п.). В административно-хозяйственные входят обязанности, связанные с правом распоряжения и управления имуществом, установление порядка его хранения, переработки и реализации, организация реализации товаров и оказания услуг, учет и контроль над расходованием материальных средств и др. К лицам, выполняющим управленческие функции в коммерческих и иных организациях, можно отнести членов советов директоров, президентов, директоров, управляющих, вице-президентов, руководителей структурных подразделений, главного бухгалтера и т.д.

5. Часть 2 комментируемой статьи содержит квалифицирующий признак - тяжкие последствия. Тяжесть последствий носит оценочный характер и устанавливается правоприменителем с учетом всех конкретных обстоятельств дела. В частности, тяжкими могут быть признаны такие последствия злоупотребления полномочиями, как банкротство организации, создание аварийных ситуаций, возникновение острых социальных и трудовых конфликтов.

6. Примечания 2 и 3 к комментируемой статье закрепляют не столько уголовно-правовое, сколько уголовно-процессуальное положение о порядке осуществления уголовного преследования как за злоупотребление полномочиями, так и за совершение иных преступлений, названных в главе 23 УК РФ. Этот порядок основывается на принципе диспозитивности и определяется в зависимости от характера интересов, которым причинен вред.

Если деяние причинило вред интересам исключительно коммерческой организации, не являющейся государственным или муниципальным предприятием, уголовное преследование осуществляется по заявлению этой организации или с ее согласия.

Если деяние причинило вред интересам других организаций, а также интересам граждан, общества или государства, уголовное преследование осуществляется на общих основаниях.

Статья 202. Злоупотребление полномочиями частными нотариусами и аудиторами

Комментарий к статье 202

1. Комментируемая статья является специальной по отношению к ст. 201 УК РФ. В ней речь идет о злоупотреблении полномочиями специальными субъектами преступления - частными нотариусами и частными аудиторами.

2. Основной непосредственный объект преступления - общественные отношения, складывающиеся по поводу реализации задач и функций, возлагаемых на частных нотариусов и частных аудиторов. Дополнительным непосредственным объектом являются права и законные интересы граждан или организаций либо охраняемые законом интересы общества или государства.

Нотариат в России призван обеспечивать в соответствии с Конституцией РФ, конституциями республик в составе Федерации, Основами законодательства РФ о нотариате защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариусами предусмотренных законодательными актами нотариальных действий от имени Российской Федерации (ст. 1 Основ законодательства РФ о нотариате от 11 февраля 1993 г. (в редакции от 30 июня 2006 г.).

Аудиторская деятельность (аудит) - предпринимательская деятельность по независимой проверке бухгалтерского учета и финансовой (бухгалтерской) отчетности организаций и индивидуальных предпринимателей. Целью аудита является выражение мнения о достоверности финансовой (бухгалтерской) отчетности проверяемых лиц и соответствии порядка ведения бухгалтерского учета законодательству Российской Федерации (ст. 1 Федерального закона от 7 августа 2001 г. N 119-ФЗ (в редакции от 3 ноября 2006 г.) "Об аудиторской деятельности").

3. Объективная сторона преступления включает: а) общественно опасное деяние в виде совершения частным нотариусом или частным аудитором действий (бездействия) по использованию предоставленных полномочий вопреки задачам своей деятельности; б) общественно опасные последствия в виде причинения существенного вреда правам и законным интересам граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства; в) причинную связь между общественно опасным деянием и наступившим общественно опасным последствием.

Полномочия частного нотариуса определяются его правами (ст. 15 Основ законодательства РФ о нотариате), обязанностями (ст. 16), перечнем совершаемых им нотариальных действий (ст. 35). Использование частным нотариусом своих полномочий вопреки задачам его деятельности предполагает совершение действий, входящих в его компетенцию, но произведенных с нарушением установленных правил, например незаконное удостоверение сделки, неправомерное использование предоставленной частному нотариусу информации, понуждение к совершению сделки и др.

Полномочия частных аудиторов определены в ст. ст. 5, 9 Федерального закона "Об аудиторской деятельности" и в иных нормативных правовых актах, в частности в Федеральных правилах (стандартах) аудиторской деятельности, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 23 сентября 2002 г. N 696.

Использование частным аудитором своих полномочий вопреки задачам его деятельности может состоять в том, что аудитор совершает различного рода действия, входящие в его компетенцию, но их результаты противоречат целям аудита. Например, таковым является составление заведомо ложного аудиторского заключения без проведения соответствующей проверки или аудиторское заключение, составленное по результатам аудиторской проверки, но явно противоречащее содержанию документов, представленных для проверки.

По конструкции объективной стороны состав преступления - материальный. Обязательно наступление общественно опасных последствий в виде причинения существенного вреда правам и законным интересам граждан или организаций либо охраняемым законом интересам общества или государства. Существенность вреда является оценочным понятием и устанавливается правоохранительными органами в каждом конкретном случае.

4. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом и целью извлечения выгод и преимуществ для себя или для других лиц либо нанесения вреда другим лицам.

Указанная цель может состоять в стремлении частного нотариуса или частного аудитора получить завышенный гонорар, повысить собственную деловую репутацию, содействовать неправомерному улучшению материального положения родственников или иных лиц и т.п.

Цель нанесения вреда может состоять в стремлении причинить имущественный ущерб либо ущерб деловой репутации других лиц.

5. Субъект преступления - специальный: частный нотариус или частный аудитор.

Частный нотариус - лицо, получившее лицензию на право нотариальной деятельности и наделенное в соответствующем порядке полномочиями нотариуса (ст. ст. 2, 8, 20 Основ законодательства РФ о нотариате).

Аудитором является физическое лицо, отвечающее квалификационным требованиям, установленным уполномоченным федеральным органом, и имеющее квалификационный аттестат аудитора (ст. ст. 3, 15 Федерального закона "Об аудиторской деятельности").

6. В ч. 2 комментируемой статьи предусмотрены два квалифицирующих признака данного преступления, связанных с личностью потерпевшего: 1) совершение деяния в отношении заведомо несовершеннолетнего; 2) совершение деяния в отношении недееспособного лица.

Несовершеннолетним в соответствии со ст. 21 ГК РФ признается лицо, не достигшее 18-летнего возраста. Недееспособным на основании ст. 29 ГК РФ считается гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значение своих действий или руководить ими и который признан таковым в судебном порядке.

Повышенная общественная опасность преступления, предусмотренного комментируемой статьей, состоит в неспособности граждан указанных категорий в полной мере осознавать характер совершаемых в их отношении действий. При этом такой вид злоупотребления полномочиями фактически могут допустить только частные нотариусы, так как специфика деятельности аудиторов делает невозможным совершение ими рассматриваемого преступления в отношении заведомо несовершеннолетнего или заведомо недееспособного лица.

Статья 203. Превышение полномочий служащими частных охранных или детективных служб

Комментарий к статье 203

1. Основным непосредственным объектом преступления являются общественные отношения, складывающиеся по поводу реализации задач и функций, возлагаемых на частные охранные и детективные службы. В качестве дополнительного объекта могут выступать телесная неприкосновенность, физическое и психическое здоровье граждан.

Частная детективная и охранная деятельность - это 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 (ст. 1 Закона РФ от 11 марта 1992 г. N 2487-1 "О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации" (в редакции от 18 июля 2006 г.)).

2. Объективная сторона преступления состоит в действиях, являющихся превышением предоставленных руководителям или служащим частной охранной или детективной службы полномочий в соответствии с лицензией. При этом превышение полномочий должно быть обязательно связано с применением или угрозой применения насилия.

Лицензия представляет собой полученное в установленном порядке разрешение органов внутренних дел на осуществление частной детективной и охранной деятельности, которое выдается гражданам по месту жительства, а частным детективным и охранным предприятиям (объединениям) - по месту их учреждения. Порядок выдачи лицензии определен в Постановлении Правительства РФ от 14 августа 2002 г. N 600 "Об утверждении Положения о лицензировании негосударственной (частной) охранной деятельности и Положения о лицензировании негосударственной (частной) сыскной деятельности" и Инструкции об организации работы по лицензированию и осуществлению органами внутренних дел контроля за частной детективной и охранной деятельностью на территории Российской Федерации, утвержденной Приказом МВД России от 19 июня 2006 г. N 447.

Превышением полномочий, предоставленных лицензией, является выполнение действий, которые лицо, занимающееся частной детективной или охранной деятельностью, вообще не вправе совершать либо которые оно должно совершать с соблюдением установленных законом условий и порядка совершения этих действий, или совершение действий в отношении ненадлежащего лица. Например, частные детективы не вправе осуществлять задержание граждан, выдавая себя за сотрудников правоохранительных органов.

По конструкции объективной стороны состав преступления формальный. Преступление является оконченным с момента совершения действий, образующих превышение полномочий и связанных с насилием либо угрозой применения насилия.

Обязательным элементом объективной стороны является способ совершения преступления - применение насилия или угроза его применения.

Насилие может быть выражено в нанесении побоев (ст. 116), умышленном причинении легкого и средней тяжести вреда здоровью (ст. 115, ч. 1 ст. 112), истязании (ч. 1 ст. 117), незаконном лишении свободы (ч. 1 ст. 127), а также угрозе убийством или причинением тяжкого вреда здоровью (ст. 119 УК РФ). В этих случаях квалификации по совокупности преступлений не требуется.

Угроза применения насилия означает демонстрацию намерения применить насилие к потерпевшему, выраженного как словами, так и жестами, демонстрацией огнестрельного оружия, специальных средств.

3. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Мотивы и цели преступления могут быть различными, в том числе связанными с ложным пониманием служебного долга.

4. Субъект преступления - специальный: частный детектив, получивший в установленном законом порядке лицензию на частную сыскную деятельность как основной вид занятости, или частный охранник, получивший лицензию на оказание услуг в сфере охраны (ст. 11 Закона РФ "О

частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации"), а также руководители частной охранной или детективной службы.

5. Квалифицирующий признак, закрепленный в ч. 2 комментируемой статьи, - наступление тяжких последствий. Оценка последствий как тяжких осуществляется правоохранительными органами с учетом всех обстоятельств дела. Например, тяжкие последствия могут выражаться в причинении тяжкого вреда здоровью потерпевшего (ст. 111 УК РФ).

Статья 204. Коммерческий подкуп

Комментарий к статье 204

1. Комментируемая статья включает в себя описание двух самостоятельных составов преступлений: 1) дача предмета коммерческого подкупа (ч. ч. 1 и 2); 2) получение предмета коммерческого подкупа (ч. ч. 3 и 4). Юридико-технически она построена аналогично статьям, устанавливающим ответственность за дачу (ст. 291 УК РФ) и получение взятки (ст. 290 УК РФ). Однако законодатель указывает на существенные различия между коммерческим подкупом и взяточничеством. Они определяются спецификой объекта и субъекта этих преступлений.

2. Непосредственным объектом преступлений являются общественные отношения, обеспечивающие нормальное функционирование аппаратов управления коммерческих и некоммерческих организаций, интересы службы в них.

Предметом подкупа может быть любое имущество, включая деньги в любой валюте, ценные бумаги (облигации, векселя, чеки и т.д.), иное имущество, а равно выгоды (уменьшение арендных платежей, процентных ставок за пользование банковскими ссудами и др.) или услуги имущественного характера, оказываемые безвозмездно, но подлежащие оплате (предоставление туристических путевок, ремонт квартиры, строительство дачи и т.п.).

3. Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 комментируемой статьи, характеризуется общественно опасным действием - передачей денег, ценных бумаг, иного имущества либо оказанием услуг за совершение действий (бездействия) в интересах дающего.

Передача имущества или оказание услуг лицу, выполняющему управленческие функции, является преступным при наличии совокупности следующих обстоятельств: а) передача имущества или оказание услуг направлены на удовлетворение потребностей определенного лица, а не на использование в интересах всей коммерческой или иной организации; б) передача имущества или оказание услуг является условием совершения действий (бездействия) в пользу дающего; в) наличие связи действий (бездействия), ожидаемых от подкупаемого лица, с характером выполняемых им управленческих функций.

Например, деньги передаются коммерческому директору фирмы за предоставление информации о готовящихся и заключаемых сделках.

Для квалификации содеянного не имеет значения, когда материальные ценности или услуги были переданы (оказаны) лицу, выполняющему управленческие функции, - до, во время или после совершения им действий (бездействия) в интересах дающего.

По конструкции объективной стороны преступление имеет формальный состав. Дача незаконного вознаграждения считается оконченным преступлением с момента принятия получателем хотя бы части передаваемых ценностей (п. 11 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г. N 6 "О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе").

В случаях, когда лицо, осуществляющее управленческие функции в коммерческой или иной организации, отказалось принять предмет коммерческого подкупа, лицо, передающее предмет подкупа, несет ответственность за покушение на дачу предмета коммерческого подкупа.

Не может быть квалифицировано как покушение на дачу предмета коммерческого подкупа высказанное намерение лица передать предмет коммерческого подкупа в случаях, когда лицо для реализации высказанного намерения никаких конкретных действий не предпринимало.

Если лицо получает от кого-либо деньги или иные ценности якобы для передачи лицу, выполняющему управленческие функции в коммерческой или иной организации, в качестве предмета коммерческого подкупа и, не намереваясь этого делать, присваивает их, содеянное им следует квалифицировать как мошенничество (см. комментарий к ст. 159 УК РФ). Действия владельца ценностей в таких случаях подлежат квалификации как покушение на совершение коммерческого подкупа. При этом не имеет значения, называлось ли конкретное лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации, которому предполагалось передать незаконное вознаграждение (см. п. 21 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г. N 6).

4. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает общественную опасность незаконной передачи лицу, выполняющему управленческие функции в коммерческой или иной организации, денежного или иного материального вознаграждения за

совершение действий (бездействия) в своих интересах, предвидит наступление общественно опасных последствий и желает этого. Обязательная цель передачи предмета подкупа - совершение действий (бездействия) в интересах дающего в связи с занимаемым служебным положением лица, выполняющего управленческие функции в коммерческой или иной организации.

5. Субъект преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 204, - общий: любое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

6. Часть 2 комментируемой статьи предусматривает повышенную ответственность за дачу предмета коммерческого подкупа, совершенную группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

Содержание понятий "группа лиц по предварительному сговору" и "организованная группа" раскрывается в ст. 35 УК РФ (см. комментарий к данной статье).

Определенную сложность на практике представляет квалификация действий участников группы лиц по предварительному сговору, когда один из соучастников - специальный субъект (должностное лицо или лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации). В п. 12 Постановления "О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе" Пленум Верховного Суда РФ разъяснил, что должностное лицо либо лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации, предложившее подчиненному ему по службе работнику для достижения желаемого действия (бездействия) в интересах своей организации передать лицу, выполняющему управленческие функции в коммерческой или иной организации, деньги, ценные бумаги, иное имущество, несет ответственность по ч. ч. 1 или 2 ст. 204 УК РФ как исполнитель преступления, а работник, выполнивший его поручение, - как соучастник коммерческого подкупа.

7. Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 3 ст. 204, характеризуется общественно опасным действием - незаконным получением предмета коммерческого подкупа лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, в связи с занимаемым служебным положением за совершение действий (бездействия) в интересах дающего.

Получением является принятие предмета подкупа независимо от способа и момента такого принятия. Незаконным получение предмета подкупа является, например, в случае, когда такого рода действия прямо запрещены действующими нормативными правовыми актами или учредительными документами коммерческой (некоммерческой) организации либо явно противоречат обычаям делового оборота.

По конструкции объективной стороны рассматриваемое преступление имеет формальный состав. Получение предмета коммерческого подкупа лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации (как и дача незаконного вознаграждения), считается оконченным с момента принятия получателем хотя бы части передаваемых ценностей.

Получение лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, денег, ценных бумаг и других материальных ценностей якобы за совершение действия (бездействия), которое он не может осуществить из-за отсутствия служебных полномочий или невозможности использовать свое служебное положение, следует квалифицировать при наличии умысла на приобретение указанных ценностей как мошенничество по ст. 159 УК РФ (см. комментарий к данной статье).

8. Субъективная сторона получения предмета коммерческого подкупа характеризуется прямым умыслом.

9. Субъект незаконного получения предмета коммерческого подкупа - специальный: лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации.

10. Часть 4 комментируемой статьи содержит два квалифицирующих признака получения предмета коммерческого подкупа: а) совершенное группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; б) сопряженное с вымогательством.

Содержание этих квалифицирующих обстоятельств разъяснено в названном Постановлении Пленума Верховного Суда РФ.

Согласно п. 13 Постановления предмет коммерческого подкупа надлежит считать полученным по предварительному сговору группой лиц, если в преступлении участвовали два или более лица, выполняющие управленческие функции в коммерческой или иной организации, которые заранее договорились о совместном совершении данного преступления с использованием своего служебного положения. При этом не имеет значения, какая сумма получена каждым из этих лиц.

В соответствии со ст. 35 УК РФ организованная группа при получении предмета коммерческого подкупа характеризуется устойчивостью, более высокой степенью организованности, распределением ролей, наличием организатора. 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 РФ

как организаторы, подстрекатели либо пособники преступления, предусмотренного ст. 204 УК РФ. В таких случаях преступление считается оконченным с момента принятия незаконного вознаграждения при коммерческом подкупе хотя бы одним из лиц, выполняющих управленческие функции в коммерческой или иной организации.

Под вымогательством при коммерческом подкупе в п. 15 Постановления понимается требование лица, выполняющего управленческие функции в коммерческой или иной организации, передать незаконное вознаграждение в виде денег, ценных бумаг, иного имущества под угрозой совершения действий, которые могут причинить ущерб законным интересам гражданина либо поставить последнего в такие условия, при которых он вынужден совершить коммерческий подкуп с целью предотвращения вредных последствий для его правоохраняемых интересов.

11. Примечание к комментируемой статье содержит поощрительную норму, согласно которой лицо, совершившее передачу предмета коммерческого подкупа работнику, выполняющему управленческие функции в коммерческой или иной организации, освобождается от уголовной ответственности. Альтернативными условиями такого освобождения являются: а) если в отношении виновного имело место вымогательство или б) если это лицо добровольно сообщило о факте подкупа органу, имеющему право возбудить уголовное дело.

Раздел IX. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ОБЩЕСТВЕННОЙ БЕЗОПАСНОСТИ И ОБЩЕСТВЕННОГО ПОРЯДКА

Глава 24. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ОБЩЕСТВЕННОЙ БЕЗОПАСНОСТИ

Статья 205. Террористический акт

Комментарий к статье 205

1. Террористический акт является преступлением против общественной безопасности и выражается в действиях, которые предназначены посеять страх среди населения, запугать как рядовых граждан, так и власть, чтобы добиться тех или иных целей. Именно поэтому основным объектом данного преступления закон рассматривает не жизнь граждан, которые погибают от рук террористов, и не собственность, которая повреждается или приходит в негодность в результате действий виновных, а общественную безопасность, т.е. нормальное состояние общественных отношений, чувство защищенности у граждан. Вместе с тем от рассматриваемого преступления страдают и дополнительные объекты - жизнь, здоровье, собственность, нормальная деятельность органов власти, государственных, общественных учреждений, иных социальных институтов.

2. Закон подробно описывает объективную сторону террористического акта. Это совершение взрыва, поджога или иных действий, устрашающих население и создающих опасность гибели человека, причинения значительного имущественного ущерба либо наступления иных тяжких последствий. Однако все перечисленные последствия не являются обязательными признаками преступления; для наличия оконченного состава преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 205 УК РФ, достаточно потенциальной возможности их наступления. Их реальное наступление влечет ответственность по ч. 3 комментируемой статьи.

Иные террористические действия могут выражаться в провоцировании обвала, селя, затопления (например, путем разрушения плотины, открытия шлюзов); в заражении запасов продовольствия, источников водоснабжения; в распространении болезнетворных микробов, способных вызвать эпидемию, эпизоотию; в захвате химических заводов, атомных или иных электростанций, вокзалов, аэродромов, транспортных средств, средств связи, радио, телевидения, школ, больниц, театров, отдельных населенных пунктов и т.д. Террористический акт будет считаться оконченным и тогда, когда предпринята неудачная попытка такого захвата.

Иными общественно опасными последствиями может быть причинение вреда здоровью людей, значительного материального ущерба, дезорганизация работы предприятий и учреждений. Тяжесть последствий является оценочным понятием; этот вопрос решается судом.

Вторым вариантом объективной стороны является угроза совершения указанных действий. Угроза - разновидность психического воздействия на органы власти или население путем доведения до сведения граждан или органов власти намерения совершить указанные действия. Способ такого доведения может быть разный - устный, письменный, через печать, радио, телевидение, Интернет.

3. Решающее значение для квалификации преступления имеет субъективная сторона. Естественно, что теракт совершается с прямым умыслом. Вместе с тем важное значение имеет цель преступления, которая определяется законом как воздействие на принятие решения органами власти или международными организациями.

Террористы могут требовать освобождения захваченных ранее преступников, выплаты крупной суммы денег, передачи значительной партии оружия, прекращения антитеррористической операции, вывода войск с определенной территории и т.п.

Если взрывы, поджоги и подобные действия совершаются по другим мотивам (в связи с дележом собственности, преступными разборками, устранением конкурентов по бизнесу и т.п.), содеянное квалифицируется по другим статьям УК РФ. Например, если указанные действия направлены на ослабление экономической безопасности и обороноспособности Российской Федерации, содеянное квалифицируется по ст. 281 (диверсия), если действия направлены против конкретного государственного или общественного деятеля - по ст. 277 УК РФ и т.д.

Все сказанное о субъективной стороне состава террористического акта касается и случаев угрозы совершения соответствующих действий.

4. Субъектом рассматриваемого преступления может быть любое вменяемое лицо, достигшее 14-летнего возраста.

5. Статья 205 УК РФ предусматривает два квалифицированных состава преступления. В первом - два признака. Один из них - совершение преступления группой лиц по предварительному сговору, т.е. лицами, заранее договорившимися о совместном совершении преступления (подробнее см. комментарий к ст. 35), второй касается применения огнестрельного оружия (понятие огнестрельного оружия см. в комментарии к ст. 222).

6. Особо квалифицированный состав констатируется тогда, когда преступление совершено организованной группой, т.е. устойчивой группой лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений (подробнее см. комментарий к ст. 35), а также в случае, когда действия виновного повлекли по неосторожности смерть человека или другие тяжкие последствия.

Субъективная сторона террористического акта в случае наступления по неосторожности смерти человека или иных тяжких последствий характеризуется двойной формой вины - прямым умыслом по отношению к действиям и неосторожностью (легкомыслием или небрежностью) - к последствиям.

Иные тяжкие последствия предполагают, например, смерть нескольких лиц. Следует иметь в виду, что умышленное причинение смерти людям или посягательство на их жизнь в результате террористического акта требует отдельной квалификации по ст. ст. 105, 277, 295, 317 УК РФ, в зависимости от обстоятельств дела.

7. Еще одно особо отягчающее обстоятельство террористического акта связано 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, что создает угрозу наступления чрезвычайных по тяжести последствий.

Ядерные материалы - материалы, содержащие или способные воспроизвести делящиеся (расщепляющиеся) ядерные вещества.

Радиоактивные вещества - не относящиеся к ядерным материалам вещества, испускающие ионизирующие излучения.

Источники радиоактивного излучения - это не относящиеся к ядерным установкам комплексы, установки, аппараты, оборудование и изделия, в которых содержатся радиоактивные вещества или генерируется ионизирующее излучение.

Под ядовитыми понимают вещества, которые при их употреблении оказывают тяжелое отравляющее воздействие на организм человека, способное причинить смерть или тяжкий вред здоровью (например, цианистый калий, зарин, синильная кислота, змеиный яд и др.).

Отравляющие вещества представляют собой химические реагенты и их соединения, которые воздействуют на центральную нервную систему человека или органы дыхания и даже в незначительных количествах вызывают их поражение, но не относятся к химическому оружию (например, аммиак, хлор).

Токсичные вещества выделяются живыми организмами. Они могут быть бактериального, растительного или животного происхождения. Действие токсинов проявляется в угнетении функций живого организма и способно вызвать ботулизм, дифтерию, пищевые токсикоинфекции и т.д.

К опасным химическим или биологическим веществам относятся те, применение которых может причинить вред жизни и здоровью людей или окружающей среде и которые подлежат обязательной государственной регистрации на основании Постановления Правительства РФ от 12 ноября 1992 г. N 869 "О государственной регистрации потенциально опасных химических и биологических веществ".

8. Статья 205 УК РФ имеет поощрительную норму, освобождающую от ответственности лицо, участвовавшее в подготовке акта терроризма, но своевременно предупредившее органы власти или иным образом способствовавшее предотвращению осуществления этого акта. Если лицо совершило еще какое-либо преступление, то за это преступление виновный будет нести

наказание. Он будет освобожден от ответственности только за акт терроризма. Поощрительная норма введена с целью предупредить тяжкие последствия преступления.

Статья 205.1. Содействие террористической деятельности

Комментарий к статье 205.1

1. Рассматриваемое преступление также посягает на общественную безопасность. Кроме того, деяние, предусмотренное в ч. 2 ст. 205.1 УК РФ, имеет своим объектом еще и интересы государственной службы, службы в органах местного самоуправления и службы в коммерческих и иных организациях. Таким образом, это преступление создает угрозу ряду дополнительных объектов - личности, собственности, интересам нормального функционирования государственной власти, порядку управления и т.д.

2. Названное преступление в совокупности с деяниями, описанными в некоторых других статьях УК РФ, составляет то, что в Федеральном законе "О противодействии терроризму" названо террористической деятельностью. Согласно п. 2 ст. 3 Закона террористическая деятельность включает в себя: а) организацию, планирование, подготовку, финансирование и реализацию террористического акта; б) подстрекательство к террористическому акту; в) организацию незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации), организованной группы для реализации террористического акта, а равно участие в такой структуре; г) вербовку, вооружение, обучение и использование террористов; д) информационное или иное пособничество в планировании, подготовке или реализации террористического акта; е) пропаганду идей терроризма, распространение материалов или информации, призывающих к осуществлению террористической деятельности либо обосновывающих или оправдывающих необходимость осуществления такой деятельности.

3. Объективная сторона преступлений, предусмотренных комментируемой статьей, фактически представляет собой подстрекательство и пособничество террористической деятельности, предусмотренной рядом статей УК РФ. Она может выражаться в нескольких альтернативных действиях, связанных с участием в террористическом акте или террористической деятельности. Это: склонение лица к совершению хотя бы одного из преступлений, предусмотренных ст. ст. 205, 206, 208, 211, 277 - 279 и 360 УК РФ; вербовка; иное вовлечение лица в совершение хотя бы одного из вышеназванных преступлений; вооружение и подготовка лица в целях совершения хотя бы одного из указанных преступлений; финансирование терроризма.

Три первых действия представляют собой подстрекательство к названным преступлениям, последние три действия - пособничество.

Законодатель сформулировал эти действия как самостоятельные составы преступления, подчеркнув тем самым особую опасность этих деяний.

Под склонением лица к совершению хотя бы одного из преступлений, предусмотренных ст. ст. 205, 206, 208, 211, 277 - 279 и 360 УК РФ, понимаются действия, направленные на возбуждение у него желания участвовать в совершении преступления. Способ склонения может быть любым: подкуп, угроза, обещание, обман, насилие, идеологическая обработка путем взывания к чувству патриотизма, национальной солидарности, религиозного единства и т.д.

Данный вариант совершения рассматриваемого деяния является специальным случаем соучастия в форме подстрекательства. Преступление считается оконченным с момента возникновения у вовлекаемого умысла на участие в преступлении террористического характера.

Вербовка в отличие от склонения предполагает не разовое действие, а систематический целенаправленный поиск участников террористических преступлений, как правило, на более или менее длительную перспективу для формирования преступной группы или организации. Учитывая, что эти термины практически синонимичны, следует применить систематическое толкование закона и считать вербовкой возбуждение у лица желания участия не в конкретном преступлении террористического характера, а в какой-либо продолжительной деятельности, в том числе на возмездной основе. В то же время привлечение лиц к террористической деятельности по идеологическим или иным некорыстным мотивам также будет считаться их вербовкой.

Законодатель выделил иное вовлечение лица в совершение хотя бы одного из террористических преступлений в качестве самостоятельного действия наряду со склонением и вербовкой в целях наиболее широкого охвата форм вовлечения. Например, воспитание ребенка в определенном идеологическом духе и привитие ему необходимых для террористической деятельности навыков не всегда можно расценить как склонение и тем более вербовку, однако такие действия можно считать иным вовлечением.

Вооружение предполагает как возмездное, так и безвозмездное снабжение лица любыми видами оружия, предусмотренного Федеральным законом "Об оружии", боевыми видами вооружения, не перечисленными в названном Законе, взрывными устройствами фабричного или

самодельного изготовления, а также оружием массового уничтожения (подробнее см. комментарий к ст. 222 УК РФ).

Подготовка лица к совершению хотя бы одного из террористических преступлений трактуется как его обучение, привитие определенных навыков, знаний, умений для совершения соответствующих преступлений.

В рамках подготовки осуществляются: разработка планов, способов, приемов совершения преступлений; подбор жертв и их выслеживание; приобретение и изготовление оружия, взрывчатых веществ и взрывных устройств; изготовление и подделка документов; установление коррупционных контактов с представителями власти; дача взяток за создание условий для преступной деятельности и ее прикрытия; тренировка и обучение участников преступного формирования; покупка и аренда жилья и другой недвижимости (гаражей, мастерских, складских помещений); бытовое обслуживание преступной организации и т.д. Обучение лица в целях совершения указанных преступлений означает ознакомление с тактикой преступных действий; привитие навыков владения оружием, обращения с взрывными устройствами, иными орудиями совершения преступлений и отдельных террористических актов; идеологическую подготовку; психологический тренинг; ведение занятий по боевой и физической подготовке, в том числе обучение рукопашному бою и другим видам единоборств и т.п.

Финансирование терроризма включает в себя ряд альтернативных действий. Это предоставление и сбор средств, оказание финансовых услуг. Привлечение к ответственности за любое из этих действий требует от виновного осознания того, что они предназначены для финансирования организации, подготовки или совершения хотя бы одного из преступлений, предусмотренных ст. ст. 205, 206, 208, 211, 277 - 279 и 360.

Другие варианты финансирования связаны с обеспечением функционирования любой из сложных форм соучастия в террористических преступлениях, т.е. организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации), созданных или создаваемых для их совершения.

Таким образом, состав рассматриваемого преступления охватывает как предоставление средств на конкретный акт, так и обеспечение функционирования террористической организации (систематические отчисления или разовый взнос в общую кассу, материальная поддержка членов организации, покупка недвижимости для ее деятельности, предоставление средств на снабжение автотранспортом, оружием, документами, финансирование взяток и т.д.). Финансирование терроризма подразумевает умышленное снабжение террористов материальными средствами как налично, так и безналично, как прямо, так и завуалировано (например, путем выдачи денег под видом кредитов для легальных нужд).

Названные деяния представляют собой частные случаи соучастия в террористических преступлениях (ст. ст. 205, 206, 208, 211, 277 - 279 и 360). Нормы ст. 205.1 являются специальными по отношению к нормам названных статей, поэтому дополнительной квалификации по ним не требуется. Однако возможно одновременное привлечение к ответственности за бандитизм (ст. 209), организацию преступного сообщества (преступной организации) (ст. 210), деяния в сфере незаконного оборота оружия (ст. ст. 222, 223, 226) и другие преступления при наличии признаков их составов в деятельности виновных.

4. Субъектом преступления является вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

5. Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. При этом виновный преследует специальную цель - обеспечение совершения хотя бы одного из преступлений, указанных в диспозиции ч. 1 рассматриваемой статьи.

6. Часть 2 комментируемой статьи конструирует состав при отягчающих обстоятельствах. Использование служебного положения рассматривается как отягчающее обстоятельство, когда лицо использует свои властные или иные служебные полномочия, форменную одежду, служебное оружие, предоставляет служебную информацию, лоббирует принятие решений, предоставляет денежные средства через банковские учреждения, совершает иные коррупционные действия. При этом не имеет значения, является ли виновный должностным лицом.

7. В п. 2 примечания содержатся условия освобождения от уголовной ответственности виновного в совершении комментируемого преступления в случае совершения действий, направленных на предотвращение или пресечение преступления, которое оно финансировало и (или) совершению которого содействовало. Это может быть своевременное сообщение органам власти о готовящемся преступлении, а также способствование предотвращению или пресечению преступления иным образом, который предполагает разминирование взрывного устройства, помощь заложнику в его освобождении, разоружение незаконного вооруженного формирования, обеспечение отказа захвативших самолет от его удержания или угона, недопущение убийства государственного или общественного деятеля, представителя иностранного государства или международной организации и т.д. При этом не имеет значения, каким образом достигнут результат - путем уговоров, угроз, шантажа, насилия или иным способом.

Закон требует, чтобы действия виновного были своевременными. Своевременность сообщения о преступлении предполагает наличие возможности соответствующих органов предотвратить наступление его наиболее опасных последствий: взрыва, гибели человека, уничтожения имущества.

Еще одним условием освобождения от ответственности виновного является отсутствие в его действиях иного состава преступления. Это означает, что при соблюдении всех условий (своевременности сообщения о преступлении и отсутствии в деянии иного состава преступления) лицо должно быть освобождено от ответственности по ст. 205.1 УК РФ, а при наличии состава иного преступления будет нести ответственность только за него.

Статья 205.2. Публичные призывы к осуществлению террористической деятельности или публичное оправдание терроризма

Комментарий к статье 205.2

1. Объект названного преступления схож с объектами иных преступлений террористического характера. В первую очередь оно посягает на общественную безопасность, а также на иные интересы и блага, вытекающие из этого широкого понятия. Его общественная опасность связана с насаждением идеологии терроризма в обществе, подготовкой почвы для распространения террористических преступлений, формированием общественного мнения о терпимости к террористам и попытками объяснить их поступки различными объективными и субъективными факторами, оправдывающими таких преступников.

2. С объективной стороны призывы - это устное, письменное или осуществляемое в иной форме воздействие на сознание, волю и поведение людей с целью воодушевления их на осуществление какой-либо деятельности (в данном случае террористической). Публичность при этом предполагает аудиторию слушателей от нескольких человек до массового скопления людей, которые могут воспринимать (слышать, видеть, читать) предлагаемую информацию.

Призывы отличаются от подстрекательства меньшей конкретизацией и большей идеологизированностью. Подстрекательство как юридический термин, обозначающий один из видов соучастия, предполагает склонение к совершению конкретного преступления и обращены к определенному человеку и нескольким лицам, призывы же направлены на изменение мировоззрения, вовлечение в осуществление преступной деятельности неопределенно широкого круга лиц. Публичные призывы к осуществлению терроризма следует отличать также от вовлечения в террористическую деятельность (ст. 205.1 УК РФ), которое отличается большей конкретностью и практической направленностью. Вероятно частое совпадение совокупности таких преступлений, когда речь идет, например, о лидерах террористически идеологизированных общественно-политических формирований.

О понятии "террористическая деятельность" см. в комментарии к ст. 205.1 УК РФ.

3. Альтернативный вариант объективной стороны рассматриваемого преступления составляет публичное оправдание терроризма. Легальное толкование названного термина представлено в примечании к ст. 205.2 УК РФ. Оно означает публичное заявление о признании идеологии и практики терроризма правильными, нуждающимися в поддержке и подражании. Такого рода действия могут выражаться в прямых высказываниях в местах массового скопления людей (на собрании, митинге, со сцены концертного зала и т.д.). Публичным оправданием терроризма, кроме того, следует считать как непосредственное, так и завуалированное выражение симпатий террористам в документальном или художественном фильме, литературном или публицистическом произведении. Пропаганда террористической идеологии может быть выражена словами автора, а также исходить из уст положительных героев и не опровергаться логикой повествования.

4. Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме прямого умысла.

5. Субъектом может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16 лет.

6. Квалифицированный состав ст. 205.2 УК РФ предполагает использование средств массовой информации, т.е. периодической печати, телевидения, радио, Интернета.

Статья 206. Захват заложника

Комментарий к статье 206

1. Основным объектом этого преступления является общественная безопасность. В качестве дополнительных объектов выступают свобода человека, а также иногда его жизнь и здоровье.

2. Объективная сторона выражается в захвате человека или удержании его в качестве заложника.

Захват человека характеризуется лишением его свободы любым способом: путем насилия, обмана, тайного или открытого похищения. Характер примененного насилия при захвате определяет квалификацию этого преступления по ч. 1 ст. 206 УК РФ как основного состава, если оно не выходит за рамки не опасного для жизни и здоровья.

Удержание человека представляет собой противоправное воспрепятствование его передвижению, доступу к нему представителей власти или других заинтересованных лиц. Чаще всего при этом применяется физическое или психическое насилие, но в некоторых случаях потерпевший может и не знать о его захвате, например, когда речь идет о ребенке.

Обязательным элементом объективной стороны является выдвижение определенных требований похитителями о совершении или несовершении государством, международной организацией, юридическим или физическим лицом каких-либо определенных действий. Эти действия могут иметь политический характер (например, освободить осужденного преступника из тюрьмы), но могут носить и иной характер (выпустить самого захватившего из тюрьмы, выдать ему значительную сумму денег, оружие, обеспечить транспортом для побега, отказаться от заключения какой-либо сделки и т.п.).

Преступление признается оконченным с момента фактического лишения человека возможности выбора своего места пребывания, независимо от продолжительности удержания. Неудавшаяся попытка захватить (удержать) заложника должна рассматриваться как покушение на это преступление.

3. Субъективная сторона предполагает прямой умысел.

4. Субъект - любое вменяемое лицо, достигшее 14-летнего возраста.

5. Квалифицирующие признаки: совершение преступления группой лиц по предварительному сговору, применение насилия, опасного для жизни или здоровья (т.е. причинение тяжкого, средней тяжести или легкого вреда здоровью).

Понятие группы лиц по предварительному сговору не имеет какой-либо специфики в захвате заложника (см. комментарий к ст. 35 УК РФ).

Под насилием, опасным для жизни или здоровья, следует понимать умышленное причинение легкого вреда здоровью (см. комментарий к ст. 115), умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью (см. комментарий к ст. 112), истязание (см. комментарий к ст. 117), умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (см. комментарий к ст. 111).

Под применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия, имеется в виду любой вид оружия, упомянутый в Законе "Об оружии", включая огнестрельное, холодное и газовое, а также боевое, в том числе не упомянутое в указанном Законе.

Предметом, используемым в качестве оружия, может быть любой предмет, как подобранный на месте, так и заранее принесенный, в том числе приспособленный для причинения вреда здоровью человека, если этот предмет использовался для насилия или угрозы применения насилия.

Два квалифицирующих признака касаются потерпевшего: несовершеннолетнего или беременной женщины, причем закон в обоих случаях употребляет слово "заведомо", т.е. осужденный знал или по внешнему виду мог полагать, что речь идет о лице, не достигшем 18-летнего возраста, либо о беременной женщине.

Квалифицированным является и захват двух или более лиц. Понятно, что опасность такого преступления возрастает. Важно, чтобы умысел виновного был сразу направлен на захват нескольких лиц, хотя действия в отношении каждого могут происходить не одновременно и даже со значительным разрывом во времени.

Один из квалифицирующих признаков формулируется исходя из субъективной стороны содеянного: наличие корыстных мотивов или по найму. При этом фактического получения материальной выгоды не требуется, так как в статье речь идет о соответствующих мотивах. Так, если исполнитель захвата заложника не получил обещанного вознаграждения от заказчика, преступление следует все равно считать оконченным.

6. В ч. 3 ст. 206 сформулированы особо квалифицированные составы: совершение преступления организованной группой или наступление по неосторожности смерти потерпевшего или иных тяжких последствий (анализ этих признаков дан в комментарии к ст. 205 УК РФ).

7. Субъективная сторона захвата заложника в случаях наступления по неосторожности смерти потерпевшего или иных тяжких последствий характеризуется двойной формой вины - прямым умыслом по отношению к действиям и неосторожностью (легкомыслием или небрежностью) - к последствиям.

8. В примечании к рассматриваемой статье имеется поощрительная норма, освобождающая от ответственности лицо, которое добровольно или по требованию властей освободило заложника. Данное примечание - один из немногих примеров, когда законодатель освобождает от ответственности лицо даже в случае отказа от причинения последствий не по своей инициативе, а по требованию властей. Однако если лицо совершило еще какое-либо другое преступление (например, причинение вреда здоровью заложника, изнасилование заложницы и т.д.), то за это

преступление виновный будет нести наказание. Он будет освобожден от ответственности только по ст. 206.

Поощрительная норма введена с целью предупредить или минимизировать тяжкие последствия преступления.

Статья 207. Заведомо ложное сообщение об акте терроризма

Комментарий к статье 207

1. Рассматриваемое преступление посягает на общественный порядок. Оно может посеять панику среди населения, вызвать волнения граждан. Ложные сообщения об актах терроризма нарушают нормальную работу учреждений и организаций. Кроме того, все подобного рода сообщения проверяются правоохранительными органами, что связано с отвлечением их сотрудников и техники для проверки сообщений. Может пострадать борьба с иными реальными преступлениями.

Таким образом, основным объектом данного преступления является общественный порядок, дополнительным - порядок управления, собственность предприятий и организаций, в том числе правоохранительных органов, понесших убытки от преступления. В некоторых случаях может быть нанесен вред здоровью людей в результате страха, возникшей паники и т.д.

2. Объективная сторона - сообщение ложной информации о якобы готовящемся акте терроризма, сделанное устно, письменно, по телефону, Интернету, через третьих лиц либо анонимно. Важно, чтобы сообщение было ложным.

Сообщение может быть сделано органу милиции, прокуратуре, в организацию, на предприятие, где якобы готовится акт терроризма, а также любым иным лицам, которые могут довести сообщение до органов власти.

3. Субъективная сторона - прямой умысел. Виновный знает, что сообщение является ложным, но желает довести его в конечном счете до сведения правоохранительных органов. Мотивы могут быть разные. Чаще всего озорство, но бывают и иные. Например, пассажир, опаздывающий к вылету самолета, сообщает о его минировании, в результате чего самолет возвращается в аэропорт вылета. Студент сообщил о минировании здания института, так как не подготовился к экзамену. Отвергнутый жених сообщил о минировании вокзала, чтобы сорвать отъезд своей бывшей невесты с ее мужем в свадебное путешествие и т.д. На квалификацию мотивы не влияют.

Заблуждение лица, полагавшего, что сообщенная им информация правдива, исключает ответственность. Например, лицо увидело в урне около универмага сверток, из которого торчали провода, и сообщило об этом в милицию. Из универмага были удалены покупатели и персонал, но при проверке оказалось, что в урну был выброшен негодный прибор.

4. Субъект - вменяемое физическое лицо, достигшее 14-летнего возраста.

Статья 208. Организация незаконного вооруженного формирования или участие в нем

Комментарий к статье 208

1. Объектом рассматриваемого преступления является общественная безопасность. Конституция РФ ст. 13 запрещает создание и деятельность общественных объединений, цели и действия которых направлены на создание, в частности, незаконных вооруженных формирований.

2. Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 208 УК РФ, может выражаться в создании незаконного вооруженного формирования (объединения, отряда, дружины или иной группы), а равно в руководстве им. Создание предполагает организаторскую деятельность, которая может выражаться в подборе членов формирования, обеспечении их оружием, обучении, подыскании помещений, где может быть размещено формирование, организовано обучение, тренировки и т.д.

Руководство включает определение направления деятельности созданного формирования, планирование этой деятельности, создание структурных подразделений, постановку конкретных задач в процессе деятельности.

Вооруженным считается формирование, имеющее любые виды оружия, предусмотренные Федеральным законом "Об оружии", а также любые виды боевого вооружения войск.

В 2006 г. диспозиция рассматриваемой статьи была дополнена еще одним альтернативным действием - финансированием незаконного вооруженного формирования. Понятие "финансирование" см. в п. 3 комментария к ст. 205.1 УК РФ.

Пункт 1 примечания к ст. 205.1 УК РФ причисляет финансирование незаконного вооруженного формирования к видам содействия террористической деятельности. Представляется, что ст. 208 является специальным составом по отношению к более общей норме

ст. 205.1 УК РФ. Поэтому финансирование незаконного вооруженного формирования следует квалифицировать по ст. 208 УК РФ.

3. Субъективная сторона данного преступления характеризуется прямым умыслом.

4. Субъект - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

5. По ч. 2 ст. 208 УК РФ несет ответственность лицо, виновное в участии в таком формировании. Имеется в виду, что лицо вступило в формирование, состоит в нем, выполняет задание руководства формированием, проходит обучение и т.д.

6. В этой статье помещена поощрительная норма, освобождающая от ответственности лицо, которое добровольно прекратило свое участие в формировании, вышло из него и сдало оружие. Если к этому моменту лицо совершило еще какое-либо иное преступление, оно освобождается от уголовной ответственности по ст. 208 УК РФ, но будет отвечать за иные совершенные им преступления.

Статья 209. Бандитизм

Комментарий к статье 209

1. Бандитизм является одним из многообъектных преступлений, поскольку посягает на общественную безопасность и может причинить физический и материальный вред гражданам и организациям, а также нарушить нормальную деятельность предприятий, учреждений, объектов транспорта, вызвать тревогу среди населения.

2. В соответствии со ст. 209 УК РФ объективная сторона бандитизма может выражаться в совершении одного из следующих общественно опасных действий: создание устойчивой вооруженной группы (банды); руководство такой бандой; участие в устойчивой вооруженной группе (банде); участие в совершаемых бандой нападениях.

Для наличия в действиях виновного объективной стороны состава преступления достаточно одного из указанных вариантов бандитизма.

В соответствии с п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 17 января 1997 г. N 1 "под бандой следует понимать организованную устойчивую вооруженную группу из двух и более лиц, заранее объединившихся для совершения нападений на граждан или организации". Иными словами, банда как организованная преступная группа должна обладать следующими обязательными признаками: наличие группы из двух и более лиц; устойчивость; вооруженность; нацеленность на совершение нападений.

В вышеназванном разъяснении Пленума Верховного Суда РФ устойчивость банды раскрывается через такие признаки, как стабильность ее состава, тесная взаимосвязь между ее членами (сплоченность), согласованность их действий, постоянство форм и методов совершения преступлений, длительность существования банды и количество совершенных преступлений.

Постоянство форм и методов преступной деятельности банды означает, что она нередко имеет свой "почерк" - особую методику определения объектов нападения, способов ведения разведки, специфику совершения нападений и поведения членов банды, использование определенного оружия, обеспечение прикрытия, отходов с места совершения преступлений и т.д.

Бандитизм характеризуется совершением, как правило, нескольких вооруженных нападений. Однако возможны случаи, когда бандитские группировки создаются для совершения одного нападения, например на банк, либо до задержания членов банды они успели совершить лишь одно преступление, и сложно делать какие-либо выводы о постоянстве форм и методов преступной деятельности.

В соответствии с п. 5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 17 января 1997 г. N 1 обязательным признаком банды, предусмотренным ст. 209 УК РФ, является ее вооруженность, предполагающая наличие у участников банды огнестрельного или холодного, в том числе метательного, оружия как заводского изготовления, так и самодельного, различных взрывных устройств, а также газового и пневматического оружия (подробнее см. комментарий к ст. 222).

Использование участниками нападения непригодного к целевому применению оружия или его макетов не может рассматриваться в качестве признака их вооруженности.

Банда признается вооруженной при наличии оружия хотя бы у одного из ее членов и осведомленности об этом других членов банды. Признак взаимной осведомленности участников банды о наличии оружия дополняется необходимостью сговора об использовании этого оружия в групповых преступлениях (разбой, захват заложника, изнасилование, хулиганство и т.п.). Нападение следует считать вооруженным и в тех случаях, когда имевшееся у членов банды оружие не применялось, а цель преступления была достигнута за счет высказанной или очевидной для потерпевшего угрозы.

Обязательным признаком банды как разновидности организованной преступной группы является ее нацеленность на совершение нападений на граждан или организации. Этот признак отличает состав бандитизма от преступлений, предусмотренных ст. 208 УК РФ ("Организация

незаконного вооруженного формирования или участие в нем") и ст. 210 УК РФ ("Организация преступного сообщества (преступной организации)").

Нападение может быть связано не только с совершением противоправных действий в отношении людей, но и с уничтожением имущества, зданий, транспортных средств.

Важно учитывать, что насилие может не только проявляться в конкретных физических действиях, но и иметь характер психологического воздействия по отношению к потерпевшему.

Под оконченным преступлением, подпадающим под ч. 1 ст. 209 УК РФ, следует понимать любые действия, результатом которых стало создание устойчивой вооруженной группы в целях совершения нападений на граждан либо организации. Эти действия могут выражаться в сговоре, подыскании соучастников, приобретении оружия, разработке планов и распределении ролей между членами банды и т.п. Если активные действия, направленные на создание устойчивой вооруженной группы, были своевременно пресечены либо другие причины помешали организации банды, они должны квалифицироваться как покушение на организацию вооруженной банды.

При совершении вооруженных нападений функции организатора (руководителя), как правило, связаны с планированием групповых преступных действий, распределением ролей между членами банды, подбором (при необходимости) новых участников, приисканием оружия, средств передвижения, специальных приспособлений и орудий взлома, определением приемов и способов маскировки внешности соучастников, сокрытия следов преступления, сбытом и разделом похищенного, владением средствами из общей кассы.

В тех случаях, когда организатор (руководитель) банды непосредственно участвует в нападении, т.е. совмещает функции, описанные в ч. 1 ст. 209, его действия следует квалифицировать по ч. 1 - как более общественно опасные.

3. Участие в вооруженной банде или в совершаемых ею нападениях предполагает конкретную форму действий участников банды в соответствии с отведенной им ролью. При этом как бандитизм должно квалифицироваться участие в совершаемом нападении и таких лиц, которые, не являясь членами банды, осознают, что принимают участие в преступлении, совершаемом бандой.

Под участием в вооруженной банде следует понимать выполнение иных действий в интересах банды: финансирование, легализация (отмывание) преступных доходов, снабжение оружием, подыскание объектов для нападения, обеспечение транспортом, хранение и реализация добытого преступным путем имущества, вербовка новых членов, обучение навыкам конспирации, обращения с оружием и т.д.

Содействие банде со стороны лиц, не являющихся ее членами и не принимающих непосредственного участия в нападениях, квалифицируется как пособничество бандитизму (ст. ст. 33 и 209 УК РФ).

Совершенные бандой нападения следует квалифицировать по совокупности бандитизма с фактически совершенным преступлением (разбоем, убийством, неправомерным завладением транспортным средством и т.п.).

4. Субъективная сторона анализируемого преступления характеризуется виной в форме прямого умысла и специальной целью. Наличие цели нападения на граждан или организации обязательно для состава ст. 209 УК РФ.

5. Субъектом бандитизма может быть лицо, достигшее возраста 16 лет. Несовершеннолетние 14 - 15 лет привлекаются к уголовной ответственности лишь за фактически совершенные ими в составе банды преступления в соответствии с ч. 2 ст. 20 УК РФ.

6. Использование лицом своего служебного положения может иметь место на любом этапе бандитизма - при создании банды, руководстве ею, а также при участии в ее преступной деятельности и нападениях. Оно выражается в использовании лицом своих властных или иных служебных полномочий, форменной одежды и атрибутики, служебных удостоверений или оружия, а равно сведений, которыми оно располагает в связи со своим служебным положением, при подготовке или совершении бандой нападения, либо при финансировании ее преступной деятельности, вооружении, материальном оснащении, подборе новых членов банды и т.п.

Статья 210. Организация преступного сообщества (преступной организации)

Комментарий к статье 210

1. Объектом рассматриваемого преступления является общественная безопасность. Деяние же, предусмотренное ч. 3 ст. 210, имеет своим объектом еще и государственную власть, интересы государственной службы. Цель совершения преступным сообществом (преступной организацией) тяжких и особо тяжких преступлений создает угрозу многим правоохраняемым объектам - личности, собственности, государственной власти и т.д.

2. Наибольшие сложности на практике вызывает установление объективной стороны деяний, предусмотренных ст. 210. Законодатель вводит такие понятия, как: преступное сообщество

(преступная организация); структурное подразделение преступного сообщества (преступной организации); объединение организаторов, руководителей или иных представителей организованных групп.

Определение преступного сообщества (преступной организации) содержится в ч. 4 ст. 35 УК РФ. В основе понятия преступного сообщества лежит понятие организованной группы (см. также п. 6 комментария к ст. 205).

Такой оценочный признак, как устойчивость, характеризуется наличием организатора (который создает группу, вербует в нее соучастников, распределяет между ними роли, планирует объекты преступной деятельности, поддерживает дисциплину, а также обеспечивает целенаправленную, спланированную и слаженную деятельность как группы в целом, так и каждого участника и т.п.). Имеет значение наличие прочных связей между соучастниками, специфических индивидуальных форм и методов деятельности, стабильность состава и организационной структуры преступного сообщества.

Еще одним признаком преступного сообщества (преступной организации) в соответствии с законом является наличие специальной цели, которая в соответствии с ч. 4 ст. 35 и ч. 1 ст. 210 УК РФ состоит в совершении тяжких и особо тяжких преступлений. Их понятие дается в ст. 15 УК РФ. Сказанное не отрицает возможности совершения преступными сообществами в процессе своей деятельности иных, не отнесенных к указанным, преступлений.

Следует вывод, что, поскольку преступное сообщество является одним из видов организованной группы, то в том случае, когда преступление совершается преступным сообществом, а среди квалифицирующих признаков названа организованная группа, данное преступление следует рассматривать как квалифицированное преступление.

Для обеспечения привлечения к ответственности по ст. 210 УК РФ необходимо выявить признаки, характеризующие данное объединение как преступное сообщество (преступную организацию). К ним относятся: разработка форм и методов преступной деятельности, единых конкретных преступных целей; планирование преступлений с определением ролей и обязанностей каждому соучастнику при их подготовке, совершении и сокрытии; финансовое обеспечение, распределение сфер влияния по территориальному или отраслевому признаку; налаживание основных и запасных каналов связи между членами сообщества; обеспечение безопасности (меры конспирации, защита от разоблачения и уголовного преследования, нейтрализация всех форм социального контроля и оказание активного противодействия правоохранительным органам, налаживание квалифицированной правовой помощи); дисциплинарные меры (выработка и контроль за соблюдением норм поведения всеми членами организации, обеспечиваемый комплексом мер наказания и поощрения); наличие межличностных связей между членами сообщества.

Структурное подразделение преступного сообщества (преступной организации) - это входящая в сообщество группировка, которая в рамках и целях преступного сообщества (преступной организации) может выполнять определенные функции в общем направлении его деятельности (исполнение конкретных составов преступлений, охрана, наводка, обеспечение оружием, транспортом, сбыт похищенного, легализация преступных доходов, защита от привлечения к ответственности и т.п.).

Объединение организаторов, руководителей или иных представителей организованных групп осуществляет разработку планов и условий для совершения тяжких или особо тяжких преступлений, в том числе вырабатывает эффективные меры противодействия правоохранительным органам, разрешает споры при разделе сфер влияния. Объединение организаторов, руководителей или иных представителей организованных групп может существовать как постоянный, так и эпизодически работающий орган.

Объективная сторона предполагает установление действий, предусмотренных ч. 1 ст. 210, в том числе: 1) создание преступного сообщества (преступной организации); 2) руководство таким сообществом (преступной организацией), входящими в него структурными подразделениями; 3) создание объединения организаторов, руководителей или иных представителей организованных групп (см. комментарий к ст. 33).

Руководство структурными подразделениями, входящими в преступное сообщество (преступную организацию), осуществляется аналогично, но в более мелких масштабах. Его "политика" не должна противоречить "политике", проводимой вышестоящими руководителями.

Создание объединения организаторов, руководителей или иных представителей организованных групп предполагает установление устойчивых связей хотя бы с одним из аналогичных субъектов другой организованной группы в целях совместной разработки планов и условий совершения тяжких или особо тяжких преступлений.

3. В ч. 2 ст. 210 предусматривается ответственность за участие в преступном сообществе (преступной организации) либо объединении организаторов, руководителей или иных представителей организованных групп.

Участие можно квалифицировать по нескольким видам:

- подготовка и совершение преступных деяний (убийств, разбойных нападений и т.п.). В рамках этого осуществляются: разработка планов, способов, приемов совершения преступлений, приобретение орудий и средств совершения преступлений, дача взяток за создание условий для преступной деятельности и ее прикрытия, сбыт имущества, приобретенного преступным путем, легализация доходов от преступной деятельности и т.д.;

- пособничество в функционировании преступного сообщества действиями, не содержащими составов иных преступлений. Такого рода пособничество может выражаться в самых разнообразных деяниях: вербовка и подготовка участников преступного формирования, их тренировка и обучение, покупка жилья и другой недвижимости (гаражей, мастерских), бытовое обслуживание преступной организации, установление контактов с представителями власти, промышленных и торговых организаций и т.д.

Каждое из названных действий по букве закона в принципе достаточно для признания участия в деятельности преступного сообщества. К сожалению, уголовный закон не содержит определенных критериев для разграничения преступной и непреступной деятельности лиц, оказывающих те или иные услуги организованному преступному формированию и его членам. Институт соучастия в данном случае четко не определяет границы привлечения к ответственности.

Для организаторов, руководителей сообщества или объединения преступление будет оконченным с момента организации сообщества или объединения, независимо от дальнейшей успешности преступной деятельности. Следует отметить, что в отличие от создания преступного сообщества (преступной организации) создание организованной группы представляет собой лишь приготовление к преступлениям, для совершения которых она образована, что еще раз подчеркивает повышенную общественную опасность деяний, совершаемых в составе преступного сообщества (преступной организации). Если активная деятельность, направленная на создание преступного сообщества или объединения, в силу ее своевременного пресечения правоохранительными органами либо по другим, не зависящим от виновного обстоятельствам (например, смерть или отъезд лидера) не привела к созданию указанных формирований, налицо будет покушение на организацию преступного сообщества (преступной организации), что должно быть квалифицировано со ссылкой на ст. 30 УК РФ.

4. Субъективная сторона анализируемого состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла. Закон формулирует и цель совершения преступления - разработка планов и условий для совершения тяжких и особо тяжких преступлений.

О пределах ответственности создателей преступного сообщества (преступной организации) или объединения организаторов, руководителей или иных представителей организованных групп, их руководителей и участников см. комментарий к ст. 35 УК РФ.

5. Субъектом преступлений, предусмотренных ч. ч. 1 и 2 ст. 210 УК РФ, выступает физическое вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

6. В ч. 3 ст. 210 УК РФ предусмотрен специальный признак субъекта - совершение деяний с использованием своего служебного положения, что делает этот состав особо квалифицированным. Тем самым законодатель предусмотрел повышенную ответственность как коррупционеров, так и иных лиц, использующих свое служебное положение во благо организованной преступности. Поскольку законодатель употребил термин "служебное положение", а не "должностное положение", следует толковать его расширительно по отношению к любым субъектам, в том числе недолжностным лицам государственных организаций. С точки зрения закона важен не столько статус, сколько практические возможности в содействии преступной деятельности сообщества (преступной организации).

7. Совершение в составе преступного сообщества каких-либо преступлений требует самостоятельной юридической квалификации по совокупности со ст. 210 УК РФ.

8. Согласно примечанию к ст. 210 виновное лицо освобождается от ответственности в случаях деятельного раскаяния, под которым понимается: во-первых, добровольное прекращение участия в преступном сообществе (преступной организации) или входящем в него (нее) структурном подразделении либо объединении организаторов, руководителей или иных представителей организованных групп и, во-вторых, активное способствование раскрытию или пресечению этого преступления. Это может выражаться в оказании существенной помощи со стороны виновного в установлении обстоятельств содеянного им лично и иными членами сообщества, обнаружении орудий и средств осуществления преступлений, имущества, добытого преступным путем, финансовых средств организации, раскрытии коррупционных связей и в других активных действиях. При наличии в действиях виновного иных составов преступлений ответственность за них сохраняется.

Статья 211. Угон судна воздушного или водного транспорта либо железнодорожного подвижного состава

Комментарий к статье 211

1. Рассматриваемое преступление посягает на воздушную безопасность, безопасность водного (морского и речного) судоходства, а также железнодорожного транспорта. Применительно к воздушному транспорту это одна из наиболее опасных форм международного терроризма. Опасность данного преступления в том, что ставится под угрозу жизнь и здоровье пассажиров и экипажа судна воздушного и водного транспорта либо пассажиров и поездной бригады поезда, а также сохранность судна или поезда и груза.

Таким образом, объектом данного преступления является общественная безопасность в сфере эксплуатации воздушного, водного или железнодорожного транспорта, дополнительными объектами могут быть жизнь и здоровье людей, а также собственность владельца судна и груза.

2. Предметы рассматриваемого преступления - воздушные и водные суда, подвижной железнодорожный состав.

К воздушным судам относятся любые летательные аппараты - самолеты, вертолеты, мотодельтапланы, дирижабли и т.д., поддерживаемые в атмосфере за счет взаимодействия с воздухом, отличного от взаимодействия с воздухом, отраженным от поверхности земли или воды.

Водный транспорт - это морские и речные суда, подводные лодки, яхты, парусники, моторные лодки, катера, буксиры, приводимые в движение автономным двигателем либо силой ветра. Они могут быть самоходными и несамоходными плавучими сооружениями, используемыми для перевозки грузов, пассажиров, буксировки судов, проведения поисков, разведки и добычи полезных ископаемых, строительных, путевых, гидротехнических, подводно-технических работ, проведения научных исследований, достижения учебных, спортивных, культурных и иных целей.

Железнодорожный подвижной состав включает локомотивы (тепловозы, электровозы, паровозы, мотовозы и др.), поезда и отдельные вагоны, автодрезины и др.

3. Объективная сторона состоит в угоне или захвате указанных предметов в целях угона.

Захват судна воздушного или водного транспорта или железнодорожного подвижного состава означает установление незаконного контроля над судном или подвижным составом, связанного с возможностью его перемещения или воспрепятствования перемещению. Контроль может состоять как в личном управлении транспортным средством, так и в понуждении его экипажа под угрозой насилия выполнять определенные действия.

Угон означает перемещение захваченного судна или подвижного состава. Расстояние, на которое перемещено судно, значения не имеет.

Захват и угон возможны как во время стоянки (остановки) судна или подвижного состава, так и во время его движения.

Захват и угон судов или подвижного состава может осуществляться с психическим (угрозы) или физическим (убийство или причинение вреда здоровью членам экипажа, пассажирам или иным лицам, противодействующим виновным) насилием, но может быть и ненасильственным (например, когда захват осуществляется в отсутствие экипажа или поездной бригады либо членом экипажа или поездной бригады).

Оконченным состав преступления будет в момент, когда виновный установил контроль над судном или подвижным составом и получил возможность распорядиться им по своему усмотрению.

4. Субъективная сторона - прямой умысел. При захвате судна обязательна цель угона. Мотивы могут быть разные: захват в заложники пассажиров или членов экипажа, похищение кого-либо из этих лиц, использование судна или подвижного состава как средства передвижения и т.д.

Если захват судна или состава не связан с целью угона, например для захвата заложников и выдвижения требований на месте, ответственность наступает по ст. 206 УК РФ. Если мотивом захвата является угон с целью хищения судна или грузов, а также в случае убийства или причинения вреда здоровью кому-либо из пассажиров или членов экипажа, ответственность наступает по совокупности преступлений.

5. Субъектом является лицо, достигшее возраста 16 лет.

6. Квалифицирующие признаки: совершение преступления группой лиц по предварительному сговору, с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, или с угрозой применения такого насилия, с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия.

Понятие группы лиц по предварительному сговору не имеет какой-либо специфики в захвате заложника (см. комментарий к ст. 35 УК РФ).

Под насилием, опасным для жизни или здоровья, следует понимать умышленное причинение легкого вреда здоровью (см. комментарий к ст. 115), умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью (см. комментарий к ст. 112), истязание (см. комментарий к ст. 117), умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (см. комментарий к ст. 111).

О понятии применения оружия или предметов, используемых в качестве оружия, см. комментарий к ст. 206 УК РФ.

7. Особо квалифицированный состав - преступление, совершенное организованной группой или повлекшее по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия (см. комментарий к ст. 206).

8. Субъективная сторона угона в случаях наступления по неосторожности смерти человека или иных тяжких последствий характеризуется двойной формой вины - прямым умыслом по отношению к действиям и неосторожностью (легкомыслием или небрежностью) - к последствиям. Следует иметь в виду, что умышленное причинение смерти людям или посягательство на их жизнь в процессе угона судна требует отдельной квалификации по ст. ст. 105, 277, 295, 317 УК РФ, в зависимости от обстоятельств дела.

Статья 212. Массовые беспорядки

Комментарий к статье 212

1. Непосредственный объект преступления - общественная безопасность и общественный порядок (подробнее см. комментарий к ст. 213 УК РФ).

2. Объективная сторона преступления включает активные организационные действия в целях обеспечения возникновения массовых беспорядков. Они могут выражаться в объединении негативно настроенных лиц для нарушения общественного порядка, формировании ненависти к представителям власти, провоцирующих конфликт, действиях с целью вызвать массовые разрушения, создать агрессивные выпады со стороны толпы.

В качестве результатов массовых беспорядков закон предусматривает альтернативные последствия, такие как массовое насилие - нападение на граждан, организации, представителей власти, как повлекшие вред здоровью, так и без него; погромы - разрушения зданий, сооружений, торговых точек, средств связи, транспорта; поджоги - умышленные действия по созданию пожаров на вышеперечисленных объектах.

Понятие огнестрельного оружия, взрывчатых веществ и взрывных устройств см. в комментарии к ст. 222 УК РФ. Применение таких предметов означает как использование на поражение, так и угрозу ими. Если с помощью этого и других видов оружия оказывалось активное противодействие представителям власти, это следует расценивать как оказание им вооруженного сопротивления.

3. Часть 2 ст. 212 УК РФ предусматривает уголовную ответственность за участие в массовых беспорядках путем непосредственного совершения тех действий, которых добивались их организаторы.

4. Предусмотренные ч. 3 ст. 212 УК РФ призывы - это устное, письменное или осуществляемое в иной форме воздействие на сознание, волю и поведение людей с целью воодушевления их на осуществление массовых беспорядков. Призывы отличаются от подстрекательства меньшей конкретизацией. Подстрекательство как один из видов соучастия предполагает склонение к совершению конкретного преступления и обращены к определенному человеку или нескольким лицам, призывы же направлены на вовлечение в массовые беспорядки неопределенно широкого круга лиц.

5. Субъективная сторона всех рассмотренных составов включает прямой умысел.

6. Субъект преступления - физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста. Те из них, кто выполняет организаторские функции, несут ответственность по ч. 1 ст. 212 как исполнители, так как их действия предусмотрены объективной стороной этого состава; рядовые участники - по ч. 2 ст. 212; лица, не осуществляющие насилие и иные действия, перечисленные в ч. 1 рассматриваемой статьи, а виновные в призывах к ним, - по ч. 3 ст. 212 УК РФ.

7. Преступные действия в процессе массовых беспорядков, такие как убийство, террористические и экстремистские преступления и другие, квалифицируются самостоятельно и образуют совокупность преступлений.

Статья 213. Хулиганство

Комментарий к статье 213

1. Основной объект рассматриваемого преступления - общественный порядок и общественная безопасность, в качестве дополнительного объекта в квалифицированном составе хулиганства следует выделить личность представителей власти и граждан, участвующих в пресечении нарушения общественного порядка. Общественный порядок - это соблюдение правил общежития, регулируемых правовыми и моральными нормами. Посягательство на общественную безопасность в новой редакции хулиганства связано с введением обязательного признака объективной стороны - вооруженности. Она представляет собой защищенность интересов граждан общества и государства, обеспечение их реализации и защиты.

2. Объективная сторона хулиганства состоит в грубом нарушении общественного порядка - действиях, причиняющих значительный ущерб общественным интересам или интересам граждан. Явное неуважение к обществу проявляется в демонстративном, дерзком, пренебрежительном противодействии интересам граждан, часто незнакомых с виновным, как правило, в общественном месте.

Для того чтобы эти действия стали уголовно наказуемыми, достаточно альтернативно либо применение оружия или предметов, используемых в качестве оружия, либо наличие хотя бы одного из мотивов, указанных в п. "б" ч. 1 ст. 213 УК РФ. См. также комментарий к ст. 105 УК РФ.

О понятии оружия см. комментарий к ст. 222 УК РФ.

Предметами выступают любые орудия одушевленного или неодушевленного характера, которыми могут наноситься повреждения или с помощью которых можно осуществлять угрозы причинением вреда (предметы быта, палка, камень, веревка, обученная собака и т.п.). Вооруженным будет хулиганство как в случаях применения названных орудий на поражение, так и при их демонстрации в качестве угрозы.

Аналогичные действия по хулиганским мотивам рассматриваются как преступления против личности или против собственности, квалифицированные составы которых содержат указание на хулиганские побуждения (см. п. "и" ч. 2 ст. 105, п. "д" ч. 2 ст. 111, п. "д" ч. 2 ст. 112, ч. 2 ст. 115, ч. 2 ст. 116, ч. 2 ст. 167 УК РФ).

3. В ч. 2 ст. 213 представлены альтернативные квалифицирующие признаки хулиганства: совершение деяния группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, связанное с сопротивлением представителю власти либо иному лицу, исполняющему обязанности по охране общественного порядка или пресекающему нарушение общественного порядка (понятие группы лиц по предварительному сговору и организованной группы см. в комментарии к ст. 35 УК РФ).

Понятие представителя власти см. в комментарии к ст. 318 УК РФ. Иным лицом может быть любой гражданин, применяющий законные меры по противодействию хулигану.

Сопротивление означает активное физическое противостояние названным лицам при пресечении хулиганства независимо от того, находятся ли они в данный момент при исполнении служебных обязанностей и входит ли это в круг их функциональных обязанностей.

4. Субъективная сторона заключается в прямом умысле.

5. Субъектом хулиганства по ч. 1 ст. 213 является лицо, достигшее 16-летнего возраста, а по ч. 2 - 14-летнего возраста.

Статья 214. Вандализм

Комментарий к статье 214

1. Объект вандализма - общественный порядок (см. комментарий к ст. 213 УК РФ). Дополнительным объектом является собственность. Предметом вандализма могут быть здания, иные сооружения, имущество на общественном транспорте или в иных общественных местах. Здание - это строение, предназначенное для проживания, исполнения трудовых функций, обучения, проведения досуга и т.п. (см. также понятия жилища (комментарий к ст. 139 УК РФ), помещения, хранилища (комментарий к ст. 158 УК РФ)). К иным сооружениям относятся построенная для коллективного использования недвижимость - остановки общественного транспорта, ограды, мосты, путепроводы и т.п. Имущество применительно к этой статье означает предметы, предназначенные для функционирования общественного транспорта, дорожных сооружений, предприятий, учреждений, а также элементы этих сооружений (например, кузов автобуса, эскалатор метро, мебель).

2. Деяние, входящее в объективную сторону вандализма, - осквернение названных зданий и иных сооружений, что означает их обезображивание, приведение в состояние, оскорбляющее общественную нравственность путем нанесения аморальных надписей, изображений, рисунков, пачкание красками, клеем, химическими веществами.

Порча имущества предполагает приведение его в непригодное для использования состояние полностью или частично, ухудшение внешнего вида. В случаях причинения при этом значительного ущерба возможна квалификация по совокупности с ч. 2 ст. 167 УК РФ.

Вандализм отличается от уничтожения или повреждения памятников истории и культуры (ст. 243), надругательства над местами захоронения умерших (ст. 244), приведения в негодность транспортных средств или путей сообщения (ст. 267 УК РФ) в основном по объекту и предмету посягательства.

3. Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

4. Субъектом вандализма может быть вменяемое лицо, достигшее 14-летнего возраста.

5. Квалифицированные составы предусмотрены в ч. 2 комментируемой статьи. Отягчает ответственность деяние, предусмотренное ч. 1, совершенное группой лиц, а равно по указанным в ч. 2 ст. 214 УК РФ мотивам (см. комментарий к ст. 105 УК РФ).

Статья 215. Нарушение правил безопасности на объектах атомной энергетики

Комментарий к статье 215

1. Основным непосредственным объектом преступления выступают общественные отношения, обеспечивающие общественную безопасность в сфере размещения, проектирования, строительства и эксплуатации объектов атомной энергетики. Дополнительным непосредственным объектом являются жизнь и здоровье человека, экологическая безопасность.

2. Объективная сторона преступления характеризуется общественно опасным действием (бездействием), выразившимся в нарушении правил безопасности при размещении, проектировании, строительстве и эксплуатации объектов атомной энергетики, которое создало реальную угрозу смерти человека или радиоактивному заражению окружающей среды.

Диспозиция комментируемой статьи сформулирована как бланкетная, поэтому факт нарушения правил устанавливается посредством анализа предписаний соответствующих нормативных правовых актов. В их числе: Федеральный закон от 21 ноября 1995 г. N 170-ФЗ "Об использовании атомной энергии" (в редакции от 18 декабря 2006 г.); Санитарно-эпидемиологические правила и нормативы СанПиН 2.6.1.07-03 "Гигиенические требования к проектированию предприятий и установок атомной промышленности" (СПП ПУАП-03), утвержденные Постановлением Главного государственного санитарного врача РФ от 4 февраля 2003 г. N 6; Устав о дисциплине работников организаций с особо опасным производством в области использования атомной энергии, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 10 июля 1998 г. N 744, и др.

В соответствии со ст. 3 Федерального закона "Об использовании атомной энергии" объекты атомной энергетики - это сооружения и комплексы с ядерными реакторами, в том числе атомные станции, суда и другие плавсредства, космические и другие летательные аппараты, другие транспортные и транспортабельные средства; сооружения и комплексы с промышленными, экспериментальными и исследовательскими реакторами, критическими и подкритическими ядерными стендами, сооружениями; комплексы, полигоны, установки и устройства с ядерными зарядами для использования в мирных целях; другие содержащие ядерные материалы сооружения, комплексы, установки для производства, использования, переработки, транспортирования ядерного топлива и ядерных материалов; места нахождения комплексов, установок, аппаратов, оборудования и изделий, в которых содержатся радиоактивные вещества или генерируются ионизирующие излучения; стационарные объекты и сооружения, предназначенные для хранения ядерных материалов и радиоактивных веществ, хранения или захоронения радиоактивных отходов.

По конструкции объективной стороны состав преступления, предусмотренный ч. 1 комментируемой статьи, является формальным. Преступление окончено с момента совершения деяния, создавшего реальную угрозу причинения смерти хотя бы одному человеку или радиоактивного заражения окружающей среды.

Реальность угрозы означает создание преступным поведением лица такой ситуации, когда его действие или бездействие закономерно может повлечь указанные в законе общественно опасные последствия. Например, вследствие нарушения правил эксплуатации ядерного реактора начался процесс неконтролируемого радиоактивного излучения, развитие которого удалось предотвратить благодаря своевременному вмешательству специалистов.

3. Субъективную сторону преступления составляет неосторожная форма вины. Нарушение правил безопасности может совершаться с прямым либо косвенным умыслом.

4. Субъект преступления - специальный: работники, в служебные обязанности которых входит соблюдение правил безопасности, перечисленных в комментируемой статье.

5. Квалифицированный состав рассматриваемого преступления (ч. 2) и особо квалифицированный состав (ч. 3 ст. 215) сконструированы как материальные. Преступление окончено с момента наступления по неосторожности общественно опасных последствий в виде: тяжкого вреда здоровью человека; смерти человека; радиоактивного заражения окружающей среды (ч. 2); смерть двух или более лиц (ч. 3 ст. 215 УК РФ).

Статья 215.1. Прекращение или ограничение подачи электрической энергии либо отключение от других источников жизнеобеспечения

Комментарий к статье 215.1

1. Основным непосредственным объектом преступления выступают общественные отношения, обеспечивающие общественную безопасность в сфере снабжения потребителей электрической энергией и иными источниками жизнеобеспечения. Дополнительным непосредственным объектом являются жизнь и здоровье человека, собственность.

Потребители электрической и тепловой энергии - лица, приобретающие электрическую и тепловую энергию для собственных бытовых и (или) производственных нужд (ст. 3 Федерального закона от 26 марта 2003 г. N 35-ФЗ "Об электроэнергетике" (в редакции от 18 декабря 2006 г.).

2. Объективная сторона преступления включает в себя: 1) общественно опасное действие, выразившееся в прекращении или ограничении подачи потребителям электрической энергии либо отключении их от других источников жизнеобеспечения; 2) общественно опасные последствия в виде крупного ущерба, тяжкого вреда здоровью или иных тяжких последствий; 3) причинную связь между общественно опасным действием и наступившим общественно опасным последствием.

Прекращение подачи означает совершение действий, в результате которых потребитель полностью лишается возможности получать электрическую энергию. Ограничение подачи предполагает снижение объема электрической энергии, подаваемой потребителю, по сравнению с объемом, определенным в договоре энергоснабжения (для организаций) или фактической потребностью (для граждан-потребителей), либо прекращение подачи электрической энергии потребителю в определенные периоды в течение суток, недели или месяца.

Согласно ст. 21 Федерального закона "Об электроэнергетике" порядок ограничения или временного прекращения подачи электрической энергии потребителям устанавливается Правительством РФ. В настоящее время действует Постановление Правительства РФ от 31 августа 2006 г. N 530 "Об утверждении Правил функционирования розничных рынков электрической энергии в переходный период реформирования электроэнергетики", которое определяет порядок полного и (или) частичного ограничения режима потребления электрической энергии в случае нарушения потребителями своих обязательств, а также в случае необходимости принятия неотложных мер по предотвращению или ликвидации аварий (раздел XIII).

Порядок прекращения или ограничения подачи тепловой энергии и газа организациям-потребителям при неоплате поданных им (использованных ими) топливно-энергетических ресурсов утвержден Постановлением Правительства РФ от 5 января 1998 г. N 1 (в редакции от 31 августа 2006 г.).

Отступление от установленного указанными документами порядка прекращения или ограничения подачи электроэнергии, тепловой энергии и газа является нарушением закона и при наступлении перечисленных в диспозиции комментируемой статьи последствий образует объективную сторону рассматриваемого преступления.

По конструкции объективной стороны состав преступления является материальным. Преступление окончено с момента наступления одного или нескольких последствий: а) крупного ущерба, им признается ущерб, сумма которого превышает 500 тыс. руб. (см. примечание к ст. 216 УК РФ); б) тяжкого вреда здоровью человека (см. комментарий к ст. 111 УК РФ); в) иного тяжкого последствия.

К иным тяжким последствиям относят возникновение массовых заболеваний среди людей, прекращение деятельности объектов здравоохранения, образования, социального обеспечения, остановку транспорта, нарушение нормального функционирования режимных объектов и т.п.

3. Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожностью. При легкомыслии виновный самонадеянно рассчитывает, что предусмотренные законом последствия не наступят, при небрежности он вообще не предвидит угрозы их наступления, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности он должен был и мог их предвидеть.

4. Субъект преступления - специальный: должностное лицо или лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации, осуществляющих электро-, тепло-, газо-, водоснабжение потребителей.

5. В ч. 2 комментируемой статьи предусмотрена повышенная ответственность за деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека.

Статья 215.2. Приведение в негодность объектов жизнеобеспечения

Комментарий к статье 215.2

1. Основным непосредственным объектом преступления выступают общественные отношения, обеспечивающие нормальное функционирование объектов жизнеобеспечения. Дополнительным непосредственным объектом являются собственность, общественный порядок, жизнь и здоровье человека.

Предмет преступления - объекты энергетики, электросвязи, жилищного и коммунального хозяйства и др. (за исключением нефтепроводов, нефтепродуктопроводов и газопроводов). Это могут быть здания, сооружения (электростанции, водоочистительные станции, трансформаторные

подстанции и т.п.), различные устройства, предназначенные для выработки, хранения, передачи, накопления и транспортировки электроэнергии, тепла, воды, газа, связи (трансформаторы, линии электропередач, теплоцентрали и т.п.).

2. Объективная сторона преступления включает в себя: 1) общественно опасное действие (по ч. 2 для специального субъекта возможно бездействие), направленное на разрушение или повреждение объекта жизнеобеспечения; 2) общественно опасное последствие в виде приведения объекта жизнеобеспечения в негодное для эксплуатации состояние; 3) причинную связь между общественно опасным деянием и наступившим общественно опасным последствием.

Разрушение - нарушение физической и (или) функциональной целостности объекта жизнеобеспечения, в результате которого указанный объект полностью утрачивает возможность функционирования и свою хозяйственно-экономическую ценность.

Повреждение - это нарушение физической и (или) функциональной целостности объекта жизнеобеспечения, которое не приводит к полному прекращению функционирования объекта и предполагает возможность его восстановления.

По конструкции объективной стороны состав преступления материальный. Преступление окончено с момента приведения объекта жизнеобеспечения в негодное для эксплуатации состояние.

3. Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом и специальным мотивом (корыстным или хулиганским). Лицо осознает, что разрушает, повреждает или приводит иным способом в негодное для эксплуатации состояние объекты жизнеобеспечения, предвидит наступление общественно опасных последствий и желает этого.

Понятие корыстных или хулиганских побуждений раскрывается при характеристике убийства (см. комментарии к п. п. "з" и "и" ч. 2 ст. 105 УК РФ).

4. Субъект преступления - любое физическое вменяемое лицо, достигшее к моменту совершения преступления 16-летнего возраста.

5. Часть 2 комментируемой статьи содержит квалифицированный состав данного преступления. Отягчающими обстоятельствами признаются совершение деяния: а) группой лиц по предварительному сговору; б) лицом с использованием своего служебного положения.

Содержание понятия "совершение деяния группой лиц по предварительному сговору" см. в комментарии к ст. 35 УК РФ.

Совершение преступления лицом с использованием своего служебного положения предусматривает доступ субъекта преступления к указанным в статье объектам в силу своих служебных прав и обязанностей.

6. Часть 3 комментируемой статьи предусматривает особо квалифицированный состав преступления. Особо отягчающим обстоятельством выступает наступление по неосторожности смерти человека.

Субъективная сторона преступления, предусмотренного ч. 3 ст. 215.2 УК РФ, характеризуется двумя формами вины - прямым умыслом по отношению к деянию и неосторожностью к наступлению указанных последствий.

Статья 215.3. Приведение в негодность нефтепроводов, нефтепродуктопроводов и газопроводов

Комментарий к статье 215.3

1. Комментируемая статья введена в УК РФ Федеральным законом от 30 декабря 2006 г. N 283-ФЗ в целях повышения защищенности трубопроводов, транспортирующих нефть, нефтепродукты и газ, от преступных посягательств и является специальной по отношению к ст. 215.2 УК РФ. В ней конкретизируется ответственность за разрушение, повреждение или приведение иным способом в негодное для эксплуатации состояние таких объектов жизнеобеспечения, как нефтепроводы, нефтепродуктопроводы, газопроводы и технологически связанные с ними комплексы и оборудование.

2. Предметом преступления являются нефтепроводы, нефтепродуктопроводы, газопроводы, а также технологически связанные с ними объекты, сооружения, средства связи, автоматики, сигнализации (например, компрессорные и газораспределительные станции, устройства дистанционного управления запорной арматурой, установки электрохимической защиты, емкости для хранения и др.).

3. В отличие от ст. 215.2 УК РФ объективная сторона преступления, предусмотренного ст. 215.3 УК РФ, по своей конструкции является сложной. Она включает в себя не только наступление общественно опасных последствий, но и реальную угрозу их наступления. Преступление в последнем случае имеет формальный состав и окончено с момента совершения действий, которые могли повлечь нарушение нормальной работы нефтепроводов, нефтепродуктопроводов, газопроводов. Например, самостоятельная врезка в нефтепровод может привести к нарушению

нормального функционирования нефтепровода, выходу нефти и загрязнению почвы на большой площади.

4. Одним из квалифицирующих признаков, закрепленных в ч. 2 комментируемой статьи, является совершение деяния в отношении магистральных трубопроводов. Магистральный трубопровод представляет собой единый производственно-технический комплекс для транспортировки на большие расстояния от пункта добычи (приемки) до пункта сдачи или хранения основной массы нефти, нефтепродуктов, природного, нефтяного и искусственного углеводородных газов.

5. Особо квалифицированный состав комментируемой статьи (ч. 3) предусматривает повышенную ответственность за наступление по неосторожности как смерти человека, так и иных тяжких последствий. К таковым в первую очередь относятся загрязнение окружающей среды, крупный имущественный ущерб, перебои в снабжении потребителей, нарушения нормального функционирования объектов экономической и социальной сферы.

Статья 216. Нарушение правил безопасности при ведении горных, строительных или иных работ

Комментарий к статье 216

1. Норма, сформулированная в ст. 216 УК РФ, является специальной по отношению к норме, закрепленной в ст. 143 УК РФ. В ст. 216 речь идет о нарушении не общих правил охраны труда, а правил безопасности при ведении горных, строительных и иных работ. Иные работы представляют собой работы в другой производственной сфере, выполняемые с соблюдением специальных правил безопасности, нарушение которых не подпадает под действие ст. ст. 215, 217 - 220 УК РФ.

Основным непосредственным объектом преступления выступают общественные отношения, обеспечивающие общественную безопасность при ведении горных, строительных или иных работ. Дополнительным непосредственным объектом являются жизнь и здоровье человека, собственность.

2. Объективная сторона преступления характеризуется: 1) общественно опасным действием (бездействием), выразившимся в нарушении правил ведения горных, строительных или иных работ; 2) общественно опасным последствием в виде причинения тяжкого вреда здоровью человека либо крупного ущерба; 3) причинной связью между общественно опасным деянием и наступившим общественно опасным последствием.

Диспозиция комментируемой статьи сформулирована как бланкетная, поэтому факт нарушения правил устанавливается посредством анализа предписаний соответствующих нормативных правовых актов: в частности, Единых правил безопасности при разработке рудных, нерудных и россыпных месторождений полезных ископаемых подземным способом, утвержденных Постановлением Госгортехнадзора России от 13 мая 2003 г. N 30; Единых правил безопасности при разработке месторождений полезных ископаемых открытым способом, утвержденных Постановлением Госгортехнадзора России от 9 сентября 2002 г. N 57; Постановления Госстроя России от 23 июля 2001 г. N 80 "О принятии строительных норм и правил Российской Федерации "Безопасность труда в строительстве. Часть 1. Общие требования. СНиП 12-03-2001"; Постановления Госстроя России от 17 сентября 2002 г. N 123 "О принятии строительных норм и правил Российской Федерации "Безопасность труда в строительстве. Часть 2. Строительное производство. СНиП 12-04-2002" и др.

По конструкции объективной стороны состав преступления является материальным. Преступление окончено с момента наступления указанного в законе последствия.

О понятии тяжкого вреда здоровью человека см. комментарий к ст. 111 УК РФ.

Согласно примечанию к комментируемой статье крупным ущербом признается ущерб, сумма которого превышает пятьсот тысяч рублей.

3. Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожностью в отношении наступления общественно опасных последствий. Правила ведения работ могут быть нарушены умышленно.

4. Субъект преступления - общий с 16 лет. Это могут быть как лица, на которых возложена обязанность по выполнению правил и норм охраны труда и производственной санитарии, так и другие работники, постоянная или временная деятельность которых связана с указанным производством (п. 3 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 1991 г. N 1 "О судебной практике по делам о нарушениях правил охраны труда и безопасности горных, строительных и иных работ" (в редакции от 25 октября 1996 г. N 10).

5. Части 2 и 3 ст. 216 УК РФ предусматривают повышенную ответственность за нарушение правил безопасности при производстве указанных работ. Отягчающим обстоятельством

признается причинение по неосторожности смерти одному человеку (ч. 2), особо отягчающим - двум или более лицам (ч. 3 ст. 216 УК РФ).

Статья 217. Нарушение правил безопасности на взрывоопасных объектах

Комментарий к статье 217

1. Основным непосредственным объектом преступления выступают общественные отношения, обеспечивающие общественную безопасность на взрывоопасных объектах или во взрывоопасных цехах. Дополнительным непосредственным объектом являются жизнь и здоровье человека, собственность.

2. Объективная сторона преступления характеризуется общественно опасным действием (бездействием), выразившимся в нарушении правил безопасности на взрывоопасных объектах или во взрывоопасных цехах, которое создало реальную угрозу жизни человека либо повлекло причинение крупного ущерба.

Обязательным признаком объективной стороны преступления является место его совершения, которым может быть только взрывоопасный объект или взрывоопасный цех.

Диспозиция комментируемой статьи сформулирована как бланкетная, поэтому факт нарушения правил устанавливается посредством анализа предписаний соответствующих нормативных правовых актов. К ним относятся: Федеральный закон от 21 июля 1997 г. N 116-ФЗ "О промышленной безопасности опасных производственных объектов"; Постановление Правительства РФ от 25 декабря 1998 г. N 1540 "О применении технических устройств на опасных производственных объектах", Единые правила безопасности при взрывных работах, утвержденные Постановлением Госгортехнадзора России от 30 января 2001 г. N 3 и др.

По конструкции объективной стороны преступление в случае наступления последствия в виде крупного ущерба имеет материальный состав, если нарушение правил безопасности могло повлечь смерть человека - формальный состав.

3. Субъективная сторона преступления по отношению к наступившим последствиям выступает в форме неосторожности. Нарушение правил безопасности может совершаться с прямым либо косвенным умыслом.

4. Субъект преступления - общий с 16 лет. Им может быть как руководящий, так и любой другой работник, производственная деятельность которого связана со взрывоопасным объектом.

5. Части 2 и 3 ст. 217 предусматривают повышенную ответственность за нарушение правил безопасности на взрывоопасных объектах. Отягчающим обстоятельством признается причинение по неосторожности смерти одному человеку (ч. 2), особо отягчающим - двум или более лицам (ч. 3).

Статья 218. Нарушение правил учета, хранения, перевозки и использования взрывчатых, легковоспламеняющихся веществ и пиротехнических изделий

Комментарий к статье 218

1. Основным непосредственным объектом преступления выступают общественные отношения, обеспечивающие общественную безопасность в сфере обращения взрывчатых, легковоспламеняющихся веществ и пиротехнических изделий. Дополнительным непосредственным объектом являются жизнь и здоровье человека.

Предметом преступления являются: 1) взрывчатые вещества (тротил, аммониты, пластиты, эластиты, порох, твердое ракетное топливо и т.п.); 2) легковоспламеняющиеся вещества (бензин, спирт, фосфор, селитра, эфир, сжиженные горючие газы и др.); 3) пиротехнические изделия (осветительные, зажигательные, дымовые устройства, предназначенные для подачи сигналов, иллюминации и т.п.).

2. Объективная сторона преступления характеризуется: 1) общественно опасным действием (бездействием), выразившимся в нарушении правил учета, хранения, перевозки, использования взрывчатых, легковоспламеняющихся веществ или пиротехнических изделий либо в незаконной пересылке этих веществ по почте или багажом; 2) общественно опасным последствием в виде причинения тяжкого вреда здоровью или смерти человека; 3) причинной связью между общественно опасным деянием и наступившим общественно опасным последствием.

Диспозиция комментируемой статьи сформулирована как бланкетная, поэтому факт нарушения правил устанавливается посредством анализа предписаний соответствующих нормативных правовых актов. К ним относятся: Постановление Правительства РФ от 12 июля 2000 г. N 512 "О порядке ввоза в Российскую Федерацию, вывоза из Российской Федерации и транзита по территории Российской Федерации взрывчатых веществ, в том числе после утилизации боеприпасов, а также отходов их производства, средств взрывания, порохов промышленного

назначения и пиротехнических изделий"; Правила перевозки опасных грузов автомобильным транспортом, утвержденные Приказом Минтранса России от 8 августа 1995 г. N 73; Единые правила безопасности при взрывных работах, утвержденные Постановлением Госгортехнадзора России от 30 января 2001 г. N 3 и др.

По конструкции объективной стороны состав преступления является материальным. Преступление окончено с момента наступления указанного в законе последствия.

3. Субъективная сторона преступления по отношению к наступившим последствиям выступает в форме неосторожности. Нарушение правил безопасности может совершаться с прямым либо косвенным умыслом.

4. Субъект преступления - вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста, в случае незаконной пересылки взрывчатых, легковоспламеняющихся веществ, пиротехнических изделий по почте или багажом. При нарушении правил учета, хранения, перевозки, использовании этих веществ (изделий) - специальный: лицо, на которое возложено соблюдение указанных правил.

Статья 219. Нарушение правил пожарной безопасности

Комментарий к статье 219

1. Основным непосредственным объектом преступления выступают общественные отношения, обеспечивающие пожарную безопасность. Дополнительным непосредственным объектом являются жизнь или здоровье человека.

Пожарная безопасность - это состояние защищенности личности, имущества, общества и государства от пожаров (ст. 1 Федерального закона от 21 декабря 1994 г. N 69-ФЗ "О пожарной безопасности" (в редакции от 18 декабря 2006 г.)).

2. Объективная сторона преступления характеризуется: 1) общественно опасным действием (бездействием), выразившемся в нарушении правил пожарной безопасности; 2) общественно опасным последствием в виде причинения тяжкого вреда здоровью человека; 3) причинной связью между общественно опасным деянием и наступившим общественно опасным последствием.

Диспозиция комментируемой статьи является бланкетной, поэтому для установления факта нарушения соответствующих правил необходимо обратиться к иным нормативным правовым актам. К ним относятся: Федеральный закон "О пожарной безопасности"; Правила пожарной безопасности в Российской Федерации (ППБ 01-03), утвержденные Приказом МЧС России от 18 июня 2003 г. N 313, и др.

По конструкции объективной стороны состав преступления является материальным. Преступление окончено с момента наступления указанного в законе последствия.

3. Субъективная сторона преступления по отношению к наступившим последствиям выступает в форме неосторожности. Нарушение правил пожарной безопасности может совершаться с прямым либо косвенным умыслом.

4. Субъектом преступления является лицо, на которое возложена обязанность исполнять (постоянно или временно) утвержденные и зарегистрированные в установленном порядке правила пожарной безопасности. К таким лицам, в частности, относятся специально уполномоченные работники предприятий, организаций, собственники имущества, в том числе жилища, арендаторы, наниматели (п. 3 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 июня 2002 г. N 14 "О судебной практике по делам о нарушении правил пожарной безопасности, уничтожения или повреждении имущества путем поджога либо в результате неосторожного обращения с огнем").

5. Части 2 и 3 ст. 219 предусматривают повышенную ответственность за нарушение правил пожарной безопасности. Отягчающим обстоятельством признается причинение по неосторожности смерти одному человеку (ч. 2), особо отягчающим - двум или более лицам (ч. 3).

Статья 220. Незаконное обращение с ядерными материалами или радиоактивными веществами

Комментарий к статье 220

1. Основным непосредственным объектом преступления выступают общественные отношения, обеспечивающие общественную безопасность в сфере обращения с ядерными материалами или радиоактивными веществами. Дополнительным непосредственным объектом являются жизнь и здоровье человека.

К предмету рассматриваемого преступления относятся ядерные материалы или радиоактивные вещества. Согласно ст. 3 Федерального закона "Об использовании атомной энергии" к ядерным относятся материалы, содержащие или способные воспроизвести делящиеся (расщепляющиеся) ядерные вещества (плутоний-238, уран-233 и т.п.). Радиоактивными

признаются вещества, не относящиеся к ядерным, испускающие ионизирующее излучение (уран, плутоний, радий, стронций и т.д.).

2. Объективная сторона преступления характеризуется незаконным общественно опасным действием: а) приобретением; б) хранением; в) использованием; г) передачей; д) разрушением ядерных материалов или радиоактивных веществ.

Приобретение означает завладение ядерным материалом или радиоактивным веществом любым способом (покупка, мена и т.д.), кроме хищения или вымогательства (ст. 221 УК РФ). Под хранением понимается фактическое обладание указанными материалами или веществами. Использование предполагает их применение как по назначению (научное, производственное), так и в иных, например преступных, целях. Под передачей имеется в виду отчуждение ядерных материалов или радиоактивных веществ любым способом (продажа, обмен и т.д.) без соответствующего разрешения либо с нарушением установленных правил радиационной безопасности. Разрушение представляет собой повреждение приборов, установок и иных предметов, содержащих ядерные материалы или радиоактивные вещества.

Указанные действия должны быть незаконными, т.е. противоречить установленному в Российской Федерации порядку обращения с ядерными материалами и радиоактивными веществами. Такой порядок определен в Федеральном законе от 21 ноября 1995 г. N 170-ФЗ "Об использовании атомной энергии", Федеральном законе от 9 января 1996 г. N 3-ФЗ "О радиационной безопасности населения", Правилах организации системы государственного учета и контроля ядерных материалов, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 10 июля 1998 г. N 746, Положении о государственном учете и контроле ядерных материалов, утвержденном Постановлением Правительства РФ от 15 декабря 2000 г. N 962 (в редакции от 1 февраля 2005 г.) и др.

По конструкции объективной стороны состав преступления является формальным. Преступление признается оконченным с момента совершения одного из указанных в законе действий.

3. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

4. Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

5. Часть 2 комментируемой статьи предусматривает повышенную ответственность за перечисленные действия, если ими причинена смерть человека или иные тяжкие последствия. По конструкции объективной стороны данное преступление имеет материальный состав. К иным тяжким последствиям относится причинение средней тяжести и тяжкого вреда здоровью человека, радиоактивное заражение окружающей среды и т.п. Субъективная сторона преступления характеризуется двумя формами вины - прямым умыслом по отношению к действию и неосторожностью к наступлению указанных последствий.

6. В ч. 3 комментируемой статьи предусмотрена ответственность за незаконное обращение с ядерными материалами и радиоактивными веществами, повлекшее по неосторожности смерть двух и более лиц.

Статья 221. Хищение либо вымогательство ядерных материалов или радиоактивных веществ

Комментарий к статье 221

1. Об основном непосредственном объекте и предмете преступления см. комментарий к ст. 220 УК РФ. Дополнительным непосредственным объектом в рассматриваемом преступлении являются отношения собственности.

2. Объективную сторону преступления образует хищение либо вымогательство ядерных материалов или радиоактивных веществ.

Хищение заключается в совершении с корыстной целью противоправного безвозмездного изъятия и (или) обращения ядерных материалов либо радиоактивных веществ в пользу виновного или других лиц, причинившего ущерб собственнику или иному владельцу этих предметов.

Хищение ядерных материалов или радиоактивных веществ может быть осуществлено в любой форме: кража (см. комментарий к ст. 158); мошенничество (см. комментарий к ст. 159); присвоение или растрата (см. комментарий к ст. 160); грабеж (см. комментарий к ст. 161); разбой (см. комментарий к ст. 162). От иных хищений состав преступления, предусмотренный ст. 221, отличается своим объектом и предметом.

Вымогательство ядерных материалов или радиоактивных веществ состоит в требовании их передачи или права на них 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 и законным интересам потерпевшего или его близких.

От обыкновенного вымогательства (ст. 163 УК РФ) вымогательство ядерных материалов или радиоактивных веществ отличается объектом и предметом посягательства.

По конструкции объективной стороны хищение ядерных материалов или радиоактивных веществ имеет материальный состав, за исключением разбоя, и окончено с момента завладения этим материалом (веществом) и получения возможности распорядиться им. Разбой имеет формальный состав и окончен в момент нападения.

Вымогательство ядерных материалов или радиоактивных веществ считается оконченным с момента предъявления требования о передаче материала (вещества) или права на него, сопряженного с угрозой применения насилия.

3. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

4. Субъект преступления - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

5. Часть 2 комментируемой статьи содержит квалифицированный состав данного преступления. Отягчающими обстоятельствами признаются совершение деяния: а) группой лиц по предварительному сговору; б) лицом с использованием своего служебного положения; г) с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия.

Содержание понятия "группа лиц по предварительному сговору" см. комментарий к ст. 35.

Совершение преступления лицом с использованием своего служебного положения предусматривает доступ субъекта преступления к ядерным материалам или радиоактивным веществам в силу своих служебных прав и обязанностей.

Содержание признака применение насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо угроза применения такого насилия раскрывается в комментарии к ст. 161.

6. Часть 3 комментируемой статьи предусматривает особо квалифицированный состав преступления. Особо отягчающими обстоятельствами признаются совершение преступления: а) организованной группой; б) с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия. О содержании указанных признаков см. комментарий к ст. 162.

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. Непосредственным объектом данного преступления выступает общественная безопасность в сфере обращения с оружием, его основными частями, боеприпасами, взрывчатыми веществами и взрывными устройствами.

Предметами преступления, предусмотренного ч. ч. 1 - 3 ст. 222 УК РФ, как это видно из диспозиции, могут быть огнестрельное оружие, его основные части, боеприпасы (за исключением гражданского гладкоствольного, его основных частей и боеприпасов к нему), взрывчатые вещества или взрывные устройства. По ч. 4 ст. 222 УК РФ предметами выступают газовое оружие, холодное оружие, в том числе метательное.

К огнестрельному оружию применительно к ст. ст. 222 - 226 УК РФ относятся все виды боевого, служебного и гражданского оружия, в том числе изготовленные самодельным способом, конструктивно предназначенные для поражения цели на расстоянии снарядом, получающим направленное движение за счет энергии порохового или иного заряда. К ним относятся винтовки, карабины, пистолеты и револьверы, автоматы и пулеметы, минометы, гранатометы, артиллерийские орудия и авиационные пушки, а также иные виды огнестрельного оружия независимо от калибра (п. 2 Постановления 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").

Под боеприпасами следует понимать предметы вооружения и метаемое снаряжение как отечественного, так и иностранного производства, предназначенные для поражения цели и содержащие разрывной, метательный или вышибной заряды либо их сочетание.

К категории боеприпасов относятся артиллерийские снаряды и мины, военно-инженерные подрывные заряды и мины, ручные и реактивные противотанковые гранаты, боевые ракеты, авиабомбы и т.п. независимо от наличия или отсутствия у них средств для инициирования взрыва, предназначенные для поражения целей, а также все виды патронов к огнестрельному оружию независимо от калибра, изготовленные промышленным или самодельным способом.

Сигнальные, осветительные, холостые, строительные, газовые, учебные и иные патроны, не имеющие поражающего элемента (снаряда, пули, дроби, картечи и т.п.) и не предназначенные для поражения цели, не относятся к боеприпасам, взрывчатым веществам и взрывным устройствам (п. 4 вышеназванного Постановления).

Данное Постановление разъясняет также понятия взрывчатых веществ и взрывных устройств. Под взрывчатыми веществами согласно п. 5 Постановления следует понимать химические соединения или механические смеси веществ, способные к быстрому самораспространяющемуся химическому превращению, взрыву без доступа кислорода воздуха.

Взрывные устройства состоят из взрывчатого вещества и приспособления для инициирования взрыва. Имитационно-пиротехнические и осветительные средства не относятся к взрывчатым веществам и взрывным устройствам.

Основным признаком газового оружия является его предназначение для временного поражения цели, в качестве которой может выступать человек или животное, путем применения токсичных веществ, оказывающих слезоточивое, раздражающее либо иное воздействие. Несмотря на то что механические распылители, аэрозольные и другие устройства, снаряженные слезоточивыми и раздражающими веществами, также относятся к газовому оружию, они могут приобретаться свободно, без лицензии и потому, согласно рекомендации Пленума Верховного Суда РФ, не являются предметами преступления, предусмотренного ч. 4 ст. 222 и ст. 223 УК РФ (п. 9 Постановления). Уголовную ответственность влекут лишь соответствующие деяния в отношении газового оружия, снаряженного нервно-паралитическими, отравляющими или иными веществами, способными причинить вред здоровью, оборот которого запрещен Федеральным законом "Об оружии".

Под холодным оружием п. 6 вышеназванного Постановления рекомендует понимать изготовленные промышленным или самодельным способом:

- предметы, предназначенные для поражения цели при помощи мускульной силы человека при непосредственном контакте с объектом поражения, которые включают в себя холодное клинковое оружие (кинжалы; боевые, национальные, охотничьи ножи, являющиеся оружием; штыки-ножи; сабли; шашки; мечи и т.п.), иное оружие режущего, колющего, рубящего или смешанного действия (штыки, копья, боевые топоры и т.п.), а также оружие ударно-дробящего действия (кастеты, нунчаки, кистени и т.п.);

- предметы, предназначенные для поражения цели на расстоянии снарядом, получающим направленное движение при помощи мускульной силы человека (метательные ножи и топоры, дротики и т.п.) либо механического устройства (луки, арбалеты и т.п.).

2. По объективной стороне составы преступлений, раскрываемые ст. 222 УК РФ, включают незаконные приобретение, передачу, сбыт, хранение, перевозку и ношение оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств. Части 1 и 4 названной статьи представляют собой основные составы, различающиеся по предмету преступления (видам оружия) и перечнем незаконных действий с ними. Части 2 и 3 являются соответственно составами с отягчающими и особо отягчающими обстоятельствами по отношению к ч. 1.

Так, под незаконным приобретением оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств следует понимать их покупку, получение в дар или в уплату долга, в обмен на товары и вещи, присвоение найденного и т.п., а также незаконное временное завладение оружием в преступных либо иных целях, когда в действиях виновного не установлено признаков его хищения.

Незаконная передача - это незаконное предоставление перечисленных предметов лицами, у которых они находятся, посторонним лицам для временного использования или хранения.

Под незаконным сбытом указанных предметов имеется в виду их безвозвратное (в отличие от незаконной передачи) отчуждение в собственность иных лиц в результате совершения какой-либо противоправной сделки (возмездной или безвозмездной), т.е. продажу, дарение, обмен и т.п.

Незаконное хранение огнестрельного оружия (за исключением гладкоствольного), его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств предполагает сокрытие указанных предметов в помещениях, тайниках, а также в иных местах, обеспечивающих их сохранность. Термином "незаконная перевозка" обозначается их перемещение на любом виде транспорта, но не непосредственно при обвиняемом.

Под незаконным ношением Пленум Верховного Суда РФ рекомендует понимать нахождение их в одежде или непосредственно на теле обвиняемого, а равно переноску в сумке, портфеле и т.п. предметах.

3. В качестве квалифицирующего ответственность обстоятельства уголовный закон предусматривает группу лиц по предварительному сговору (понятие группы лиц по предварительному сговору см. в комментарии к ст. 35 УК РФ).

4. Часть 3 ст. 222 предусматривает ответственность за незаконные операции с огнестрельным оружием, боеприпасами, взрывчатыми веществами и взрывными устройствами, совершенные организованной группой (понятие организованной группы см. в комментарии к ст. 35 УК РФ).

5. Субъективная сторона предполагает вину в форме прямого умысла.

6. Что касается субъекта рассматриваемого преступления, то возрастная граница для привлечения к ответственности лица, уличенного в незаконном обороте оружия, - 16 лет.

7. В соответствии с примечанием к ст. 222 УК РФ лицо, добровольно сдавшее любые виды оружия, предусмотренные в качестве предмета рассматриваемых преступлений, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления. Добровольность означает, что сдача оружия осуществляется по собственной воле при сознании того обстоятельства, что органам власти об этом не известно и что преступление может быть доведено до конца. Не может признаваться добровольной сдачей предметов, указанных в настоящей статье, а также в ст. 223 комментируемого Кодекса, их изъятие при задержании лица, а также при производстве следственных действий по их обнаружению и изъятию. Сообщение будет признано добровольным и в том случае, если виновный рассчитывает получить обещанное правоохранительными или иными органами вознаграждение, так как условие бескорыстия законом не выдвинуто. Мотивы добровольной сдачи также не влияют на решение вопроса об освобождении от ответственности. Добровольность сдачи оружия оценивается применительно к конкретным обстоятельствам дела. При этом надлежит иметь в виду, что закон не связывает выдачу с мотивом поведения лица, а также с обстоятельствами, предшествовавшими ей или повлиявшими на принятое решение.

Условием освобождения от ответственности виновного является также отсутствие в его действиях иного состава преступления. При этом виновный будет нести ответственность за иные преступления, но будет освобожден от ответственности по ст. 222 УК РФ.

Статья 223. Незаконное изготовление оружия

Комментарий к статье 223

1. О понятии предмета преступления, обозначенного в ч. 1 названной статьи (огнестрельного оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ, взрывных устройств), см. комментарий к ст. 222 УК РФ.

Под комплектующими деталями огнестрельного оружия применительно к ст. ст. 223 и 226 УК РФ следует понимать как основные части огнестрельного оружия (ствол, затвор, барабан, рамку, ствольную коробку, ударно-спусковой и запирающий механизмы), так и иные детали, конструктивно предназначенные обеспечивать нормальное функционирование конкретного образца огнестрельного оружия (станины, прицелы и т.п.).

2. Объективную сторону ч. 1 ст. 223 составляют: незаконное изготовление огнестрельного оружия, комплектующих деталей к нему, незаконный ремонт огнестрельного оружия, комплектующих деталей к нему, незаконное изготовление боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств. Для оконченного состава достаточно совершения одного из указанных в ней действий.

3. Обстоятельства, перечисленные в ч. ч. 2 и 3 рассматриваемой статьи, идентичны обстоятельствам, указанным в предыдущей статье. Законодатель выделяет те же деяния, совершенные группой лиц по предварительному сговору (ч. 2 ст. 223) и организованной группой (ч. 3 ст. 223) (см. комментарий к ст. 35).

4. Предмет ч. 4 ст. 223 составляют газовое оружие, холодное оружие, в том числе метательное (о понятии этих видов оружия см. комментарий к ст. 222).

5. Содержанием объективной стороны является незаконное изготовление какого-либо из перечисленных предметов. Под незаконным изготовлением огнестрельного оружия, комплектующих деталей к нему, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств, влекущим уголовную ответственность, следует понимать их создание без полученной в установленном порядке лицензии или восстановление утраченных поражающих свойств, а также переделку каких-либо предметов (например, ракетниц, газовых, пневматических, стартовых и строительно-монтажных пистолетов, предметов бытового назначения или спортивного инвентаря), в результате чего они приобретают свойства огнестрельного, газового или холодного оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств. При квалификации последующих незаконных действий с изготовленным оружием (боеприпасами) необходимо исходить из тех тактико-технических характеристик, которыми стало реально обладать переделанное виновным оружие, а не те предметы, которые подверглись переделке.

6. Субъективная сторона предполагает вину в форме прямого умысла.

7. Субъектом незаконного изготовления оружия является вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

8. В соответствии с примечанием к ст. 223 УК РФ лицо, добровольно сдавшее предметы, указанные в настоящей статье, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления (понятие добровольности см. в комментарии к ст. 222 УК РФ).

Статья 224. Небрежное хранение огнестрельного оружия

Комментарий к статье 224

1. О понятии предмета рассматриваемого преступления (огнестрельного оружия) см. комментарий к ст. 222 УК РФ.

2. Статья 224 УК РФ предусматривает уголовную ответственность за такое хранение огнестрельного оружия, которое создает условия для его использования другим лицом. Это является содержанием объективной стороны рассматриваемого преступления, которое совершается путем бездействия.

Федеральный закон "Об оружии" обязывает граждан хранить оружие в условиях, обеспечивающих его сохранность, безопасность хранения и исключающих доступ к нему посторонних лиц (ст. 22). Требования к условиям хранения различных видов огнестрельного оружия определяются Правительством РФ.

Небрежное хранение предполагает наличие у лица законного права на хранение данного оружия, иначе ответственность наступит по ст. 222 УК РФ без дополнительной квалификации по ст. 224 УК РФ.

Состав предполагает установление, наряду с деянием, наступления тяжких последствий (например, умышленного или неосторожного лишения жизни человека, причинения тяжкого или средней тяжести вреда здоровью, совершения самоубийства с использованием небрежно хранимого огнестрельного оружия и т.п.) и причинной связи между деянием и наступившими последствиями.

Для квалификации преступления по ст. 224 требуется доказать два вида причинной связи: между нарушением правил хранения огнестрельного оружия и использованием его другим лицом; между использованием оружия и наступлением тяжких последствий.

3. Субъективная сторона преступления может выражаться в легкомыслии или небрежности.

4. Субъект преступления - физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Статья 225. Ненадлежащее исполнение обязанностей по охране оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств

Комментарий к статье 225

1. О понятии предмета преступления, обозначенного в ч. 1 названной статьи (огнестрельного оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств), см. комментарий к ст. 222 УК РФ.

2. Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 225 УК РФ, выражается в ненадлежащем исполнении обязанностей по охране оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств лицом, которому была поручена их охрана, если оно связано с их хищением или уничтожением либо наступлением иных тяжких последствий.

Ненадлежащее исполнение обязанностей может выражаться как в действии, так и в бездействии и означает нарушение конкретных положений соответствующих должностных инструкций для лиц, осуществляющих охрану оружия на складах предприятий, его производство, транспортировку, применение. Подобные ведомственные нормативные акты утверждаются Правительством РФ.

Кроме деяния, состав этого преступления предполагает наступление альтернативных последствий в виде: хищения огнестрельного оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств; уничтожения указанных в диспозиции предметов; наступления иных тяжких последствий.

Хищение может быть осуществлено путем кражи, грабежа, разбоя, мошенничества, но не путем присвоения и растраты, так как субъект ненадлежащего исполнения обязанностей по охране оружия и субъект хищения не должны совпадать в одном лице.

Уничтожение предметов преступления может быть полным или частичным, но приведшим к невозможности их использования по прямому назначению.

Тяжкие последствия в данном случае выражаются в причинении смерти, тяжкого или средней тяжести вреда здоровью человека, уничтожении имущества в крупном размере в результате взрыва, пожара, совершении с оружием иного тяжкого преступления против личности, собственности, общественной безопасности и т.п.

3. Субъективная сторона преступления связана с неосторожной формой вины (легкомыслием или небрежностью).

4. Субъект преступления наряду с общими признаками (наступлением 16-летнего возраста и вменяемостью) должен обладать специальными признаками: в его обязанности должна входить охрана оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств.

5. Квалифицированный состав (ч. 2 ст. 225 УК РФ) предусматривает ответственность за существенно иной, более опасный вид предмета преступления - ядерное, химическое,

биологическое и другие виды оружия массового поражения либо материалы или оборудование, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения.

Уточнения и развитие понятий видов оружия массового поражения приводятся в международных конвенциях и российских нормативных актах общефедерального значения. Министерство обороны РФ и Государственный таможенный комитет РФ устанавливают списки видов оружия массового поражения и материалов и оборудования для его изготовления, а также правила их оборота.

Ядерное оружие несет угрозу атомного взрыва.

К химическим средствам массового поражения относятся: газы нервно-паралитического воздействия; средства, поражающие кровь; удушающие, ядовитые отравляющие вещества - токсины; вещества, вызывающие ожоги и вздутие кожи; вещества, лишающие двигательной способности. Они самые быстродействующие, вызывают большое число жертв несмотря на то, что в отличие от биологического оружия не заразны, т.е. не способны к самовоспроизводству и не могут распространяться за пределы популяции, подвергшейся обработке.

Биологическое оружие массового поражения основано на принципе распыления болезнетворных организмов (возбудителей холеры, чумы, оспы, сибирской язвы и т.п.) с целью поражения ими людей, животных, растительности. Типичное биологическое оружие рассчитано на распространение большого количества инфекционных организмов, что должно привести к массовым эпидемиям и эпизоотиям.

Не менее опасны материалы и оборудование, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, так как настоящий уровень научно-технического прогресса и информации позволяет производить такое оружие кустарно.

По объективной стороне в части характеристики деяния квалифицированный состав рассматриваемого преступления не отличается от основного состава. Однако в отличие от ч. 1 статьи оконченным это преступление будет не только при наступлении тяжких последствий, но и при создании реальной угрозы наступления таковых.

Тяжкие последствия предполагают экологическую катастрофу, гибель людей, использование названных видов оружия для совершения тяжких преступлений, например террористических, ослабление обороноспособности страны и т.п.

6. Субъективные признаки квалифицированного состава идентичны таковым в основном составе.

Статья 226. Хищение либо вымогательство оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств

Комментарий к статье 226

1. Рассматриваемое преступление предполагает противоправное завладение огнестрельным оружием, комплектующими деталями к нему, боеприпасами, взрывчатыми веществами и взрывными устройствами (ч. 1 комментируемой статьи), ядерными, химическими, биологическими или другими видами оружия массового поражения, а равно материалами или оборудованием, которые могут быть использованы при его создании (ч. 2 статьи) любым способом (путем кражи, грабежа, разбойного нападения, мошенничества, присвоения или растраты, а также вымогательства) с намерением виновного присвоить похищенное или передать его другому лицу, а равно распорядиться по своему усмотрению иным образом, например использовать для совершения преступления против личности. Эти действия составляют объективную сторону преступления.

2. При этом ч. ч. 1 и 2 статьи предполагают ненасильственную форму хищения, ч. 3 карает за те формы хищения, где применяется насилие, не опасное для жизни или здоровья, либо соответствующие угрозы, а ч. 4 - за наиболее опасные виды хищения - путем разбоя и вымогательства с насилием, опасным для жизни или здоровья (в том числе с угрозами).

Дальнейший возврат предмета хищения не влияет на ответственность. Пленум Верховного Суда РФ специально указывает на то, что уничтожение, оставление на месте преступления или возвращение назад похищенного оружия после его использования для совершения других противоправных действий либо в иных целях не является основанием для освобождения лица от ответственности за хищение оружия.

Хищение составных частей и деталей боеприпасов, содержащих взрывчатые вещества или взрывные устройства (запалы, детонаторы, взрыватели и т.д.), Пленум Верховного Суда РФ рекомендует считать оконченным преступлением. Если лицо похитило непригодные к функциональному использованию огнестрельное оружие, комплектующие детали к нему, боеприпасы, взрывчатые вещества или взрывные устройства, заблуждаясь относительно их качества и полагая, что они исправны, содеянное следует квалифицировать как покушение на

хищение огнестрельного оружия, комплектующих деталей к нему, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств.

Статья 226 является специальной нормой по отношению к статьям, раскрывающим виды хищения (ст. ст. 158 - 166 УК РФ). Поскольку одни из этих составов являются формальными, а другие материальными, рассматриваемые составы - формально-материальные.

Форма собственности на похищенное оружие не влияет на квалификацию содеянного. Уголовная ответственность по ст. 226 УК РФ наступает в случаях хищения огнестрельного оружия, комплектующих деталей к нему, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств как из государственных или иных предприятий или организаций, так и у отдельных граждан, владевших ими правомерно либо незаконно.

Хищение перечисленных предметов и их последующие ношение, хранение или сбыт образуют реальную совокупность преступлений, предусмотренных ст. ст. 226 и 222 УК РФ.

3. Субъективная сторона преступления включает прямой умысел.

4. Субъект преступления - физическое, вменяемое лицо, достигшее 14-летнего возраста.

5. Квалифицированные составы (ч. 3 комментируемой статьи) включают следующие признаки преступления: а) совершение его группой лиц по предварительному сговору; б) лицом с использованием своего служебного положения; в) с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия.

О понятии группы лиц по предварительному сговору см. комментарий к ст. 35 УК РФ.

Под лицами, использовавшими свое служебное положение, понимаются не только должностные лица, но и те, кто имел доступ к названным предметам для их применения в процессе работы по прямому назначению (сотрудники силовых ведомств, охранники, инкассаторы) или для охраны и распоряжения (работники арсеналов, складов). Остальные квалифицирующие признаки рассмотрены выше.

О понятии применения насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо угрозы применения такого насилия см. соответствующий комментарий к ст. 161 УК РФ.

6. Особо квалифицированные составы (ч. 4 ст. 226 УК РФ) включают следующие признаки преступления: а) совершение его организованной группой; б) 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 понятии насилия, опасного для жизни или здоровья, либо угрозы применения такого насилия см. комментарий к ст. 162 УК РФ.

Статья 227. Пиратство

Комментарий к статье 227

1. Пиратство посягает на безопасность судов, осуществляющих морские или речные перевозки, и является преступлением международного характера (конвенционным), предусмотренным Конвенцией 1988 г. о борьбе с незаконными актами, направленными против безопасности морского судоходства, Конвенцией ООН 1982 г. по морскому праву, Женевскими конвенциями 1953 и 1958 гг. об открытом море.

2. Объект пиратства - общественная безопасность. Дополнительными объектами выступают жизнь и здоровье, собственность, экономическая безопасность, безопасность движения и эксплуатации водного транспорта.

3. Международно-правовое понятие пиратства охватывает любой неправомерный акт насилия, задержания или грабежа, совершаемый с личными целями экипажем или пассажирами какого-либо частновладельческого судна или частновладельческого летательного аппарата и направленный в открытом море или в другом месте вне юрисдикции какого бы то ни было государства против другого судна или летательного аппарата или против находящихся на их борту лиц и имущества. При этом любое водное (воздушное) судно, в том числе военное или государственное, считается пиратским, если оно предназначается лицами, имеющими над ними власть, для совершения любого из указанных действий, пока оно остается под властью этих лиц.

Понятие пиратства, содержащееся к комментируемой статье, значительно уже международно-правового.

4. Предмет преступления - имущество, находящееся на морском или речном судне, а также само судно как предмет хищения.

5. Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 комментируемой статьи, выражается в нападении на водное судно с применением насилия либо угрозы его применения. Нападение - насильственное установление контроля над судном. Под насилием понимается физическое (причинение без отягчающих обстоятельств легкого и средней тяжести вреда здоровью, а также побоев) и психическое насилие (реальная угроза причинения смерти или физического насилия).

6. Комментируемая статья не указывает на место совершения преступления. Однако согласно международному определению пиратства местом его совершения является только открытое море. Поэтому те же действия, совершенные в пределах территориальных вод России, следует квалифицировать как разбой (ст. 162 УК РФ).

7. Состав преступления формальный - оно окончено в момент нападения.

8. Отягчающим обстоятельством пиратства (ч. 2 комментируемой статьи) является применение оружия или предметов, используемых в качестве оружия. Характеристика этого признака дана в комментариях к ст. ст. 162, 206, 213, 222.

9. Под иными тяжкими последствиями (ч. 3 комментируемой статьи) понимается причинение тяжкого вреда здоровью или значительного материального ущерба, включая значительное повреждение или уничтожение судна. Умышленное причинение смерти или иных указанных тяжких последствий при совершении пиратства требует дополнительной квалификации по соответствующим статьям УК РФ.

10. Субъект преступления - общий.

11. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом и специальной целью завладения чужим имуществом. При отсутствии этой цели квалификация указанных действий возможна по другим статьям УК РФ, например по ст. ст. 213 или 211 (при наличии цели захвата судна или его угона без цели его хищения).

12. Субъективная сторона преступления, предусмотренного ч. 3 комментируемой статьи, характеризуется двойной формой вины: прямой умысел в отношении нападения и применения насилия и неосторожность, повлекшая смерть человека или иные тяжкие последствия.

Глава 25. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ЗДОРОВЬЯ НАСЕЛЕНИЯ И ОБЩЕСТВЕННОЙ НРАВСТВЕННОСТИ

Статья 228. Незаконные приобретение, хранение, перевозка, изготовление, переработка наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов

Комментарий к статье 228

1. Наркотическими средствами и психотропными веществами являются средства и вещества, которые перечислены в Списках этих средств и веществ, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 7 февраля 2006 г. N 76 "Об утверждении крупного и особо крупного размеров наркотических средств и психотропных веществ для целей статей 228, 228.1 и 229 Уголовного кодекса Российской Федерации", которое, в свою очередь, основывается на Перечне наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации, утвержденном Постановлением Правительства РФ от 30 июня 1998 г. N 681 (в редакции Постановлений Правительства РФ от 6 февраля 2004 г. N 51 и от 17 ноября 2004 г. N 648).

2. Аналоги наркотических средств и психотропных веществ - это запрещенные для оборота в России вещества синтетического или естественного происхождения, не включенные в вышеупомянутый Перечень, химическая структура и свойства которых сходны с наркотическими средствами и психотропными веществами, психоактивное действие которых они воспроизводят.

3. Для определения вида средств и веществ, их размеров, названий и свойств, происхождения, способа изготовления, производства или переработки, а также для установления принадлежности растений к культурам, содержащим наркотические вещества, суды должны располагать соответствующими заключениями экспертов или специалистов (п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15 июня 2006 г. N 14).

4. Вопрос о наличии крупного или особо крупного размера перечисленных в ч. 1 ст. 228 веществ решается исходя из размеров, установленных в Постановлении Правительства РФ от 7 февраля 2006 г. N 76 для каждого конкретного вещества.

В случаях, когда вещества, включенные в Список II (за исключением кокаина и кокаина гидрохлорида) и Список III данного Постановления, находятся в смеси с нейтральным веществом (наполнителем), их размер определяется без учета количества нейтрального вещества (наполнителя), содержащегося в смеси. Если наркотическое средство или психотропное вещество включено в Список I, а также кокаин или кокаин гидрохлорид входит в состав смеси (препарата), содержащей одно наркотическое средство или психотропное вещество, его размер определяется весом всей смеси. Если же такая смесь содержит более одного наркотического средства или психотропного вещества, размер определяется по наркотическому средству или психотропному веществу, для которого Постановлением Правительства РФ установлен наименьший крупный или особо крупный размер.

5. Незаконное приобретение упомянутых в ч. 1 ст. 228 веществ состоит в их получении любым способом (покупка, дарение, оплата за работу или услугу, мена на товары и вещи,

присвоение найденного, сбор культивируемых или дикорастущих растений, включая остатки после их уборки). Не может рассматриваться как приобретение получение вышеупомянутых веществ на временное хранение.

6. Незаконное хранение наркотических средств или психотропных веществ либо их аналогов - умышленные действия, связанные с фактическим их нахождением во владении виновного (в тайниках, при себе, в транспортном средстве во время поездки и т.д.). На квалификацию его действий не влияет продолжительность хранения.

7. Незаконная перевозка - перемещение без цели сбыта вышеупомянутых веществ из одного места в другое с использованием транспортных средств, в том числе в пределах одного населенного пункта.

Отличительной особенностью перевозки является то, что перемещение веществ происходит, как правило, в присутствии лица, владеющего ими. Оно может осуществляться путем их размещения в тайниках транспортного средства, в одежде, багаже, полостях тела человека или животного.

Не может квалифицироваться как перевозка хранение небольшого количества наркотического средства или психотропного вещества, а также их аналога в целях личного потребления во время поездки, а также хранение этих веществ при себе при поездке в общественном транспорте.

8. Незаконное изготовление - умышленные действия по получению из растений, лекарственных, химических и иных веществ, наркотических средств и психотропных веществ, готовых к использованию и употреблению.

9. Незаконная переработка - умышленные действия, направленные на усиление воздействия на организм наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов: рафинирование (очистка от посторонних примесей) в целях повышения концентрации активного вещества; смешивание с другими фармакологическими веществами с целью повышения активного воздействия на организм человека.

10. Не могут квалифицироваться как изготовление или переработка измельчение, растирание, высушивание наркотикосодержащих растений, растворение наркотических средств или психотропных веществ либо их аналогов водой без последующей дополнительной обработки в виде возгонки, выпаривания, рафинирования, поскольку в результате таких действий не изменяется химическая структура вещества.

11. Изготовление и переработка наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов считается оконченным преступлением с момента получения этих веществ в крупном или особо крупном размерах.

12. Субъективная сторона преступления, предусмотренного ст. 228, - прямой умысел. Лицо сознает, что оно совершает перечисленные в этой статье действия с наркотическими средствами, психотропными веществами или их аналогами. Осознание лицом, что его незаконные действия совершаются в отношении крупного или особо крупного размера запрещенных к обороту веществ, не требуется, квалификация его действий определяется фактическим количеством наркотического средства, психотропного вещества или их аналога.

13. Согласно примечанию 1 к ст. 228 лицо освобождается от уголовной ответственности за предусмотренные этой статьей преступления по совокупности двух условий: добровольной сдачи лицом наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов и его активных действий, которые способствовали раскрытию или пресечению преступлений, связанных с этими веществами, изобличению других лиц, их совершивших, обнаружению имущества, добытого преступным путем.

Добровольная сдача - выдача лицом таких средств или веществ при наличии у этого лица реальной возможности распорядиться ими иным способом.

14. Статья 75 УК РФ не исключает возможности освобождения от уголовной ответственности по ч. 1 ст. 228 лиц, которые хотя и не сдали наркотические средства и психотропные вещества ввиду отсутствия у них таковых, но явились с повинной, активно способствовали раскрытию или пресечению преступлений, связанных с их незаконным оборотом, либо отысканию имущества, добытого преступным путем.

Статья 228.1. Незаконные производство, сбыт или пересылка наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов

Комментарий к статье 228.1

1. Объектом преступлений, предусмотренных статьями УК РФ, направленными на борьбу с незаконным оборотом наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, является здоровье населения. Преступления, перечисленные в ст. 228.1, являются наиболее опасными, поскольку их результатом является распространение наркомании как социального явления.

2. Незаконное производство наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов - это умышленные действия, направленные на серийное получение этих веществ из растений, химических и иных веществ. О серийности могут свидетельствовать: использование специального оборудования промышленного либо кустарного производства, наличие специально приспособленного помещения, расфасовка наркотиков, изготовление их большими партиями и т.д. При этом для квалификации действий по ч. 1 ст. 228.1 как оконченного преступления не имеет значения, какое количество наркотического средства или психотропного вещества было фактически получено.

3. Незаконным сбытом являются любые способы их возмездной либо безвозмездной передачи другим лицам (продажа, дарение, оплата за работу или услугу, обмен на товары и вещи, дача взаймы). Не является сбытом обмен наркотического средства (психотропного вещества) на другой их вид.

4. Не может квалифицироваться как сбыт введение путем инъекций наркотического средства или психотропного вещества лицу, которому принадлежат вводимые средства или вещества, а равно когда эти средства или вещества совместно приобретены потребителем и лицом, производившим инъекции, для совместного потребления.

Поскольку объектом указанного преступления является здоровье населения, не является преступлением введение таких веществ (например, кетамина, кетамина гидрохлорида) животным в целях их лечения, а равно их приобретение и хранение в этих целях.

5. Действия посредника в сбыте или приобретении наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов в зависимости от того, в чьих интересах (сбытчика или приобретателя) действует посредник, квалифицируются как соучастие в сбыте или приобретении соответственно.

6. В случаях, когда передача наркотического средства, психотропного вещества или их аналогов осуществляется в ходе проверочной закупки, проводимой представителями правоохранительных органов, содеянное надлежит квалифицировать как покушение на сбыт этих средств и веществ, поскольку в этих случаях происходит их изъятие из незаконного оборота.

7. При наличии у лица умысла на сбыт наркотических средств, психотропных веществ в крупном или особо крупном размере, если оно успело реализовать в несколько приемов их часть, не образующую крупный или особо крупный размер, все содеянное им надлежит квалифицировать по ч. 3 ст. 30 и соответствующей части ст. 228.1.

Действия лица, реализующего имеющиеся у него наркотические средства или психотропные вещества в несколько приемов в рамках единого умысла на их сбыт, должны квалифицироваться как единое продолжаемое преступление, а размер сбытого определяется по суммарному весу сбытых веществ и средств.

8. Лицо, достигшее 18-летнего возраста, за сбыт несовершеннолетним перечисленных в ч. 1 ст. 228.1 веществ несет ответственность по п. "в" ч. 2 ст. 228.1, а лицо, достигшее 16-летнего возраста, несет ответственность за те же действия по ч. 1 ст. 228.1.

За действия, предусмотренные ч. 1 ст. 228.1 в отношении лица, заведомо не достигшего 14-летнего возраста, ответственность по ч. 3 ст. 228.1 наступает с 16-летнего возраста.

9. Под пересылкой понимается перемещение наркотического средства, психотропного вещества или их аналогов из одного места в другое в отсутствие отправителей, как с целью их сбыта, так и в целях последующего личного потребления.

Пересылка может осуществляться в почтовых отправлениях, в тайниках транспортных средств, с нарочным как осведомленным, так и неосведомленным о характере пересылаемого груза. Преступление считается оконченным с момента отправления независимо от получения адресатом пересылаемых средств и веществ.

10. При оценке результатов оперативно-розыскных мероприятий применительно к преступлениям, предусмотренным ст. 228.1, следует иметь в виду, что они могут быть положены в основу приговора, если проведены с соблюдением требований Федерального закона "Об оперативно-розыскной деятельности" и свидетельствуют о наличии у виновного умысла на незаконный оборот наркотических средств и психотропных веществ, сформировавшегося независимо от деятельности сотрудников оперативных подразделений, а также о проведении лицом всех подготовительных действий, необходимых для совершения преступления.

Если умысел на совершение незаконного оборота наркотиков сформировался исключительно в результате соответствующей работы работников оперативных служб, то лицо не может нести за такие действия уголовной ответственности.

11. Приобретение, хранение, производство и переработка наркотических средств, психотропных веществ и их аналогов с целью сбыта квалифицируются как приготовление к их сбыту.

Статья 228.2. Нарушение правил оборота наркотических средств или психотропных веществ

Комментарий к статье 228.2

1. Правила оборота наркотических средств и психотропных веществ установлены в соответствии со ст. ст. 17 - 39 Федерального закона "О наркотических средствах и психотропных веществах" и утверждены Правительством РФ (см. Постановления Правительства РФ от 22 марта 2001 г. N 221; от 18 июня 1999 г. N 647 (в редакции от 24 июля 2002 г.); от 28 июля 2000 г. N 577; от 16 марта 1996 г. N 278 (в редакции от 8 апреля 2003 г.) и др.). Эти правила регулируют оборот наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, культивирования растений, используемых для производства этих веществ, а также порядок оборота инструментов и оборудования, используемых для производства наркотических средств и психотропных веществ.

2. Субъектом преступления, предусмотренного комментируемой статьей, может быть лишь лицо, в обязанности которого входит соблюдение соответствующих правил или контроль за их соблюдением, и это закреплено соответствующим документом.

3. Деяния, предусмотренные ч. 1 ст. 228.2, являются преступлением, лишь если они привели к утрате перечисленных в этой части веществ, оборудования или инструментов, а также культивируемых растений, используемых для производства наркотических средств или психотропных веществ.

4. Преступления, предусмотренные ч. 1 ст. 228.2, могут быть совершены как умышленно, так и по неосторожности.

5. Квалифицирующие признаки ч. 2 ст. 228.2:

- корыстные побуждения, т.е. направленность умысла на получение материальной выгоды для себя или других лиц либо на избавление от материальных затрат;

- причинение по неосторожности вреда здоровью человека, включая возникновение наркотической зависимости;

- иные тяжкие последствия, например поступление в незаконный оборот особо крупного количества наркотического средства.

6. В случае нарушения должностным лицом (см. примечание 1 к ст. 285 УК РФ) указанных правил вследствие недобросовестного или небрежного отношения к службе, если это повлекло причинение крупного ущерба либо причинение по неосторожности тяжкого вреда здоровью или наступление смерти человека, содеянное надлежит квалифицировать по соответствующим частям ст. 228.2 и ст. 293 УК РФ.

Статья 229. Хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ

Комментарий к статье 229

1. Комментируемая статья предусматривает ответственность за приобретение наркотических средств или психотропных веществ путем кражи, грабежа, разбоя, мошенничества, присвоения, растраты и вымогательства, в том числе у лиц, владеющих ими незаконно.

2. По делам о вымогательстве наркотических средств или психотропных веществ потерпевшими наряду с гражданами, владеющими ими, могут быть лица, наделенные полномочиями на выдачу документов, дающих право на законное приобретение наркотических средств или психотропных веществ, а также лица, допущенные к законному обороту либо имеющие к ним доступ в связи со служебными обязанностями, например медицинские работники.

3. Хищение и вымогательство наркотических средств или психотропных веществ - преступление, совершаемое с прямым умыслом на завладение этими веществами. Если сознанием лица, совершившего хищение, не охватывалось, что среди похищенного находятся такие вещества, то в зависимости от действий, совершенных им в их отношении, его действия квалифицируются по совокупности преступлений, предусмотренных статьями главы 21 УК и ст. 228.

4. Хищение наркотического средства или психотропного вещества, совершенное с использованием служебного положения, квалифицируется по п. "в" ч. 2 ст. 229 и не требует дополнительной квалификации по ст. 228.2.

5. При хищении или вымогательстве наркотических средств или психотропных веществ не требуется дополнительной квалификации по статьям главы 21 УК РФ, однако, если разбойное нападение было связано с причинением потерпевшему тяжкого вреда здоровью, содеянное квалифицируется по совокупности преступлений, предусмотренных пунктом "в" ч. 3 ст. 229 и ст. 111.

6. Преступления, предусмотренные комментируемой статьей, совершенные устойчивой вооруженной группой (бандой), подлежат квалификации по совокупности п. "в" ч. 3 ст. 229 и ст. 290.

7. Под использованием служебного положения (п. "в" ч. 2 ст. 229) понимаются действия как должностных лиц, так и иных работников, допущенных к производству, хранению, применению,

реализации (в том числе продаже), транспортировке и уничтожению наркотических средств и психотропных веществ.

8. Действия лица, совершившего хищение или вымогательство наркотических средств или психотропных веществ в особо крупном размере, квалифицируются по п. "б" ч. 3 ст. 229.

9. Хищение или вымогательство наркотических средств или психотропных веществ и действия по их последующему хранению, переработке, перевозке, пересылке, сбыту квалифицируются по совокупности преступлений, предусмотренных ст. ст. 229 и 228 либо 228.1 УК РФ.

10. Субъект преступления - вменяемое лицо, достигшее 14-летнего возраста.

Статья 230. Склонение к потреблению наркотических средств или психотропных веществ

Комментарий к статье 230

1. Объективная сторона преступления выражается в умышленных действиях, в том числе однократного характера, направленных на вовлечение другого лица в потребление наркотических средств или психотропных веществ.

2. Склонение может выражаться в различных формах:

- возбуждение желания к потреблению этих веществ (уговоры, предложение, дача советов и т.д.);

- обман, т.е. сокрытие, что в предлагаемых для употребления продуктах, веществах, препаратах содержатся наркотики или психотропные вещества;

- насилие психическое или физическое (угрозы, запугивание, шантаж, избиение, насильственная инъекция и т.д.).

3. Преступление считается оконченным с началом действий по склонению лица, независимо от того, потребило ли оно наркотическое средство или психотропное вещество.

Склонение может выражаться как в многократных, так и в однократных действиях.

4. Целью преступления является вовлечение лица (нескольких лиц) в потребление наркотических средств или психотропных веществ. Поэтому не могут рассматриваться как склонение к их потреблению рассказ о позитивных ощущениях вследствие их потребления, о якобы полезных последствиях для здоровья и иные им подобные действия без намерения вовлечения других лиц в их потребление.

5. Субъект преступления - вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

6. Склонение заведомо несовершеннолетнего состоит в совершении действий, направленных на вовлечение в потребление наркотических средств и психотропных веществ в отношении лица, не достигшего 18-летнего возраста, о возрасте которого виновный знал или сознательно допускал, что вовлекает лицо, не достигшее совершеннолетия.

Поскольку иное не оговорено в законе, уголовная ответственность за вовлечение несовершеннолетних наступает также с 16 лет.

7. Склонение к потреблению наркотических средств или психотропных веществ двух или более лиц может выражаться как в однократных действиях, направленных на такое склонение, так и в многократных действиях, последовательно совершенных в отношении разных лиц.

8. Склонение с применением насилия или угрозой его применения может выражаться и в прямом физическом воздействии на потерпевшего или угрозе его применения, и в ограничении его свободы, а также в применении или угрозе применения насилия в отношении родственников потерпевшего или иных лиц.

9. Причинение по неосторожности смерти потерпевшему может быть как результатом физического воздействия на потерпевшего в процессе склонения, так и результатом потребления склоненным наркотических средств или психотропных веществ (самоубийство, передозировка, заражение через нестерильный шприц для инъекций и т.д.). Поскольку последствия охватываются ч. 3 комментируемой статьи, дополнительной квалификации по ст. 109 не требуется.

10. Иные тяжкие последствия - причинение тяжкого вреда здоровью, заражение ВИЧ-инфекцией, развитие тяжелого заболевания (наркомания, душевная болезнь, иные хронические заболевания), прерывание беременности и т.д. При этом тяжкий вред здоровью причиняется по неосторожности. Если же у виновного при склонении был прямой или косвенный умысел на причинение такого вреда здоровью склоняемого, в том числе повлекшего по неосторожности смерть потерпевшего, его действия квалифицируются по совокупности с соответствующей частью ст. 111 УК РФ.

11. Если преступление, предусмотренное ст. 230, было сопряжено со сбытом либо оказанием помощи в хищении, вымогательстве, хранении, приобретении, изготовлении или переработке, пересылке, перевозке наркотических средств или психотропных веществ, действия виновного должны быть дополнительно квалифицированы по соответствующим частям ст. ст. 228, 228.1 и 229.

12. Поскольку потребление наркотических средств и психотропных веществ в случае нарушения правил гигиены связано с угрозой распространения ВИЧ-инфекции, гепатита и других опасных инфекционных заболеваний, не может рассматриваться как склонение к такому потреблению пропаганда инструментов и оборудования для их употребления в случаях, перечисленных в примечании к ст. 230.

Статья 231. Незаконное культивирование запрещенных к возделыванию растений, содержащих наркотические вещества

Комментарий к статье 231

1. Объективная сторона предусмотренного ст. 231 преступления - посев, выращивание запрещенных к возделыванию растений, содержащих наркотические вещества, а также их культивирование.

2. Посев - внесение семян в почву, высаживание рассады, совершенные без надлежащего разрешения на любых земельных участках, в том числе на пустующих землях, в парниках и теплицах, а также в ящиках, горшках и т.д., которые размещаются в жилых или нежилых помещениях.

3. Выращивание - уход за растениями в период их роста и созревания.

4. Культивирование - создание специальных условий для посева и выращивания наркотикосодержащих растений, совершенствование технологий выращивания, выведение новых сортов и т.д.

5. Статья 18 Федерального закона "О наркотических средствах и психотропных веществах" запрещает культивирование на территории Российской Федерации опийного мака, кокаинового куста, а также конопли в целях незаконного потребления или использования в незаконном обороте наркотических средств.

Размеры запрещенных к возделыванию растений, содержащих наркотические вещества, для целей ст. 231 утверждаются Правительством РФ (Постановление Правительства РФ от 3 сентября 2004 г. N 454).

6. Преступление считается оконченным с момента посева. Сбор урожая рассматривается как приобретение наркотического средства или их прекурсоров.

7. С субъективной стороны преступление характеризуется прямым умыслом, направленным на возделывание и культивирование наркотикосодержащих растений. При этом лицо сознает, что растения содержат вещества наркотического характера и их выращивание запрещено.

8. Субъект преступления - вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

9. Совершение предусмотренных комментируемой статьей действий и незаконное изготовление (извлечение) из них наркотических средств, их последующие хранение, перевозка, пересылка, незаконное производство либо сбыт квалифицируются по совокупности ст. 231 и соответствующих частей ст. 228 или 228.1.

Статья 232. Организация либо содержание притонов для потребления наркотических средств или психотропных веществ

Комментарий к статье 232

1. Организация притона - подыскание, приобретение, наем жилого или нежилого помещения, его ремонт и обустройство, совершенные в целях последующего использования его для потребления наркотических средств или психотропных веществ.

Под организацией притона следует также понимать обустройство и использование для тех же целей бесхозных помещений.

2. Содержание притона - умышленные действия лица по использованию помещения для потребления этих веществ, по оплате расходов, связанных с функционированием притона после его организации либо эксплуатацией помещения.

3. Преступление считается оконченным, если помещение фактически использовалось одним и тем же лицом несколько раз либо разными лицами для потребления наркотических средств или психотропных веществ.

4. Организатор или содержатель притона несет ответственность по ст. 232 независимо от того, преследовал он корыстную цель или нет.

5. Субъект преступления - вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

6. Субъективная сторона преступления - прямой умысел, т.е. лицо сознает, что помещение используется для незаконного потребления наркотических средств или психотропных веществ и желает этого.

7. Если организатор или содержатель притона снабжает других лиц вышеупомянутыми веществами либо склоняет посетителей к их потреблению, его действия дополнительно квалифицируются по ст. ст. 228.1 или 230.

Статья 233. Незаконная выдача либо подделка рецептов или иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ

Комментарий к статье 233

1. Объективная сторона - незаконная выдача рецептов, содержащих назначение наркотических средств и психотропных веществ без соответствующих медицинских показаний либо незаконная выдача иных документов, которые дают право на получение или покупку этих веществ, находящихся в законном обороте (лицензии на занятие деятельностью, связанную с использованием этих веществ и их прекурсоров, накладные на их получение, требования медицинских и фармацевтических учреждений на их продажу и т.д.).

2. Не образует состава преступления, предусмотренного ст. 233, составление фиктивных документов для сокрытия хищения или утраты наркотических средств или психотропных веществ (акты об уничтожении, внесение ложных записей в книги учета, искажение отчетности и т.д.).

3. Незаконная выдача рецепта - предоставление рецепта лицу, не имеющему медицинских показаний для потребления наркотического средства или психотропного вещества, а также на приобретение этих веществ в значительно большем количестве, чем это необходимо для лечения.

Субъектом незаконной выдачи рецепта является медицинский работник, имеющий право на его выдачу.

4. Под подделкой рецептов и иных документов понимается их изготовление лицом, не имеющим законного права на их оформление и выдачу, а также внесение изменений в законно выданный рецепт или иной документ.

5. Субъект незаконной выдачи и рецептов, и иных документов - специальный: лицо, уполномоченное на их выдачу; субъектом их подделки может быть любое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

6. Субъективная сторона - прямой умысел. Лицо сознает незаконность выдачи или подделки рецепта или иного документа и желает этого.

7. Преступление считается оконченным с момента вручения незаконно выданного рецепта или иного документа лицу, намеревающемуся получить по нему наркотические средства или психотропные вещества, либо с момента внесения в рецепт или иной документ ложных сведений.

8. Получение по незаконному рецепту или иному документу лицом, их изготовившим, наркотических средств или психотропных веществ дополнительно квалифицируется как их приобретение по ст. 228.

Статья 234. Незаконный оборот сильнодействующих или ядовитых веществ в целях сбыта

Комментарий к статье 234

1. Сильнодействующие вещества, не являющиеся наркотическими средствами или психотропными веществами, - вещества, используемые, как правило, в медицинской практике, но способные в случае приема без назначения врача или в случае передозировки причинить вред здоровью.

Все они перечислены в Списке N 1, утвержденном Постоянным комитетом по контролю наркотиков. К ним относятся: клофелин, фенобарбитал (или люминал), диазен (седуксен, реланиум), эфир и т.д. - всего более 100 веществ.

2. Ядовитые вещества - вещества, способные при воздействии на живые организмы вызвать серьезное отравление либо смерть. Они перечислены в Списке N 2 вышеупомянутого Комитета. Таких веществ более 30, например цианистый калий, синильная кислота, фенол и др.

3. Оборудование для изготовления сильнодействующих или ядовитых веществ - механизмы и другие изделия промышленного или кустарного производства, предназначенные или приспособленные для этих целей.

4. Незаконными являются указанные в диспозиции данной статьи действия, совершенные помимо установленных правил либо без соответствующего разрешения, выдаваемого органами власти в целях регулирования оборота вышеупомянутых веществ.

5. С объективной стороны перечисленные в диспозиции комментируемой статьи действия совпадают с действиями, предусмотренными ст. ст. 228 и 228.1.

6. Хищение или вымогательство сильнодействующих и ядовитых веществ и последующее совершение действий, перечисленных в ст. 234, квалифицируется по совокупности соответствующих статей главы 21 и ст. 234 УК РФ.

7. Не может считаться сбытом грубое нарушение правил предосторожности при хранении и уничтожении этих веществ (например, выбрасывание на свалку, пересылка багажом, который был утрачен, и т.д.).

8. Субъект преступления - лицо, достигшее 16-летнего возраста.

9. Субъективная сторона - прямой умысел (кроме ч. 4). Лицо должно сознавать, что оно действует с целью сбыта и что вещество является сильнодействующим или ядовитым. При этом не требуется, чтобы лицо знало, что указанные вещества включены в соответствующие списки Комитета по контролю наркотиков.

10. Крупный размер сильнодействующих веществ определяется с учетом сводной таблицы, утвержденной Постоянным комитетом по контролю наркотиков 4 июня 1997 г. <1>.

<1> БВС РФ. 1997. N 8.

Крупный размер ядовитых веществ определяется экспертным путем исходя из степени воздействия на организм человека и весовых характеристик.

11. По отношению к хищению этих веществ (ч. 4 ст. 234) умысел характеризуется неосторожностью. При умышленном создании виновным условий для их хищения налицо соучастие в преступлении, предусмотренном статьями главы 21 УК РФ.

12. Иной существенный вред охватывает как причинение вреда здоровью людей, так и иные общественно значимые вредные последствия: массовый падеж животных, отравление значительных территорий, водоемов, срыв нормальной работы учреждений и общественного транспорта и т.д.

13. В случае причинения смерти или тяжкого вреда здоровью человека по неосторожности действия виновного подлежат дополнительной квалификации по соответствующим частям ст. ст. 109 или 118.

Статья 235. Незаконное занятие частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью

Комментарий к статье 235

1. Частная медицинская практика - это оказание медицинских услуг вне учреждений государственной и муниципальной систем здравоохранения за счет личных средств граждан либо за счет средств предприятий, учреждений и организаций в соответствии с заключенными договорами. Частная фармацевтическая деятельность - изыскание, изготовление, хранение, отпуск лекарственных средств помимо учреждений государственной и муниципальной систем здравоохранения.

2. Незаконный характер указанных видов деятельности имеет место при отсутствии у лица лицензии, полученной в порядке, установленном Постановлениями Правительства РФ от 4 июля 2002 г. N 499 (с изменениями от 1 февраля 2005 г.) и от 6 июля 2006 г. N 416.

3. Не охватывается ст. 235 УК РФ занятие народной медициной (целительством) лицами, которые зарегистрированы в качестве индивидуальных предпринимателей или оказывают такие услуги на основании трудового договора, имея сертификат соответствия услуг в области народной медицины, полученный в результате добровольной сертификации, и включены в "Реестр целителей". За вред, причиненный здоровью пациентов, эти лица несут ответственность как за преступления против жизни и здоровья (глава 16 УК РФ).

4. Причинение по неосторожности вреда здоровью пациента (ч. 1) включает тяжкий или средней тяжести вред, который находится в прямой причинной связи с действиями (бездействием) субъекта. Если результатом действий (бездействия) лица станет неосторожное причинение смерти пациенту (а равно нескольким лицам), содеянное полностью охватывается ч. 2 ст. 235, и вменение ч. 2 ст. 109 УК РФ не требуется.

5. Субъективная сторона преступления - вина в форме неосторожности.

6. Субъект - лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Статья 236. Нарушение санитарно-эпидемиологических правил

Комментарий к статье 236

1. Санитарно-эпидемиологические правила - это требования, установленные для должностных лиц, руководителей коммерческих и иных организаций, физических лиц (индивидуальных предпринимателей) с целью исключить вредное воздействие факторов среды обитания на человека, предупреждения эпидемий и обеспечения благоприятных условий жизнедеятельности людей.

2. Объективная сторона преступления включает: а) нарушение санитарно-эпидемиологических правил; б) массовое заболевание или отравление людей; в) причинную связь между указанным деянием и вредными последствиями (материальный состав). Таково, например, использование некачественного мяса, нарушение технологии обработки субпродуктов или приготовления блюд на предприятиях общественного питания; нарушение технологии очистки питьевой воды, карантинных правил (госпитализации инфекционных больных, забоя и захоронения зараженных животных).

3. Заболевание людей (вирусное, кишечное, бактериальное и др.) признается массовым, если поражено значительное их количество, явно превышающее обычно регистрируемый уровень. Массовым признается отравление (пищевое и иное), которое вызвало длительное расстройство здоровья одновременно у многих людей.

4. Нарушение санитарно-эпидемиологических правил, повлекшее по неосторожности наступление смерти одного или нескольких потерпевших, квалифицируется по ч. 2 ст. 236. При этом должна быть установлена прямая причинная связь между деянием лица и наступившими последствиями.

5. Субъективная сторона преступления характеризуется легкомыслием или небрежностью, хотя санитарно-эпидемиологические правила могут быть нарушены лицом намеренно.

6. Субъект преступления специальный: лицо, на которое возложена обязанность по соблюдению определенных санитарно-эпидемиологических правил. По ст. 236 несут ответственность лица, занимающиеся торговлей с рук домашними продуктами без разрешения органов санэпидемнадзора.

Статья 237. Сокрытие информации об обстоятельствах, создающих опасность для жизни или здоровья людей

Комментарий к статье 237

1. Предмет преступления - достоверная информация о фактах, событиях, явлениях и процессах, создающих опасность для жизни и здоровья людей либо для окружающей среды (сведения о чрезвычайных экологических ситуациях, техногенных катастрофах, санитарно-эпидемиологическом состоянии на определенной территории).

2. Объективная сторона преступления состоит в сокрытии или искажении информации, т.е. в невыполнении уполномоченными лицами обязанности оповещать население или органы государственной власти в соответствующих случаях (см. ст. ст. 6, 14 Федерального закона "О защите населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера"; ст. 20 Федерального закона "О радиационной безопасности населения").

3. Сокрытие информации - это ее утаивание либо несвоевременное ее представление населению или уполномоченному государственному органу. Искажение информации есть предоставление недостоверных сведений о событиях, фактах или явлениях, опасных для жизни и здоровья людей или для окружающей среды, а также о степени вероятности природных бедствий, аварий, катастроф, их разрушительности, локализации. Опасность от сокрытия или искажения информации должна быть реальной, т.е. требующей оперативного принятия мер предосторожности.

4. Преступление признается оконченным (ч. 1 комментируемой статьи) с момента сокрытия информации или предоставления фальсифицированной информации независимо от наступления каких-либо вредных последствий для здоровья населения (формальный состав).

5. Субъективная сторона преступления - вина в форме умысла.

6. Субъект преступления - специальный: лицо, обязанное обеспечивать население и уполномоченные органы государства требуемой информацией.

7. О понятии лица, занимающего государственную должность Российской Федерации или государственную должность субъекта РФ, главы органа местного самоуправления (см. комментарий к ст. 285).

8. Причинение вреда здоровью человека (ч. 2) означает причинение по неосторожности средней тяжести или тяжкого вреда здоровью хотя бы одному лицу (см. комментарий к ст. ст. 111, 112).

9. Иные тяжкие последствия (ч. 2) - это значительный материальный ущерб, вызванный загрязнением местности, источников водоснабжения, уничтожением урожая, диких или домашних животных, нарушением нормальной работы предприятий, учреждений и организаций.

Статья 238. Производство, хранение, перевозка либо сбыт товаров и продукции, выполнение работ или оказание услуг, не отвечающих требованиям безопасности

Комментарий к статье 238

1. Предмет преступления - товары и продукция (промышленные, продовольственные, отечественного или зарубежного производства), не соответствующие требованиям безопасности жизни и здоровья потребителей (например, которые не проходили обязательную для них сертификацию на предмет соответствия установленным требованиям безопасности; с неуказанным сроком годности), а также официальные документы.

2. Под потребителем понимается всякое лицо, которое заказывает, приобретает или использует товары (работы, услуги) для личных (семейных) нужд (не в целях осуществления предпринимательской деятельности).

3. Объективная сторона преступления охватывает: а) производство товаров и продукции, не отвечающих требованиям безопасности жизни и здоровья потребителей с целью сбыта; б) хранение в целях сбыта указанных товаров и продукции; в) перевозку в целях сбыта таких товаров и продукции; г) сбыт таких товаров и продукции, выполнение работ или оказание услуг; д) неправомерную выдачу официального документа, удостоверяющего соответствие товаров, работ или услуг требованиям безопасности; е) неправомерное использование такого документа. Наступления каких-либо вредных последствий для здоровья человека по ч. 1 не требуется (формальный состав).

4. Производство товаров (продукции) - это их серийное изготовление организацией любой формы собственности либо индивидуальным предпринимателем с целью последующей реализации.

5. Хранение товаров (продукции) состоит в размещении их на складах и в иных приспособленных для этого помещениях. Перевозка есть перемещение товаров (продукции) из одного места в другое с использованием транспортных средств производителем, собственником товара (продукции) или иными лицами. Названные действия должны быть совершены с целью сбыта (т.е. представлять собой коммерческую деятельность).

6. Оконченным преступлением производство товаров (продукции) признается после сдачи их на склад готовой продукции и подготовки к отправке для реализации потребителям. Хранение и перевозка товаров (продукции) образует оконченное преступление в момент их осуществления.

7. Сбытом товаров (продукции) является любая их реализация, кроме отпуска со склада организации-производителя.

8. Выполнение работ и оказание услуг, не отвечающих требованиям безопасности, - это их выполнение по договору работником коммерческой организации или индивидуальным предпринимателем (ремонт электробытовой техники, автомототранспортных средств, организация аттракционов, туристических походов и др.).

9. Под выдачей официального документа понимается оформление сертификата соответствия для определенного лица-изготовителя (производителя) товаров, работ (услуг) уполномоченным должностным лицом. Неправомерность выдачи такого документа означает, что сертификация товара (работы, услуги) не проводилась вовсе либо документ ложно удостоверяет соответствие продукции требованиям безопасности.

10. Использование официального документа признается неправомерным, если он получен незаконным путем и предъявляется владельцем при заключении сделок и соглашений, а также использование документа не тем лицом, которому он выдан.

11. Субъект преступления - руководитель организации-изготовителя товаров, частный предприниматель, уполномоченное должностное лицо, а также лицо, непосредственно хранившее, перевозившее либо реализующее товар, выполняющее работу, оказывающее услугу, достигшее 16-летнего возраста.

12. Субъективная сторона преступления (ч. 1) - вина в форме умысла; производство, хранение, перевозка продукции (товаров) дополнительно характеризуются целью сбыта.

13. О понятии преступления, совершенного группой лиц по предварительному сговору, см. комментарий к ст. 35.

14. Пункт "г" ч. 2 ст. 238 и ч. 3 этой статьи охватывают деяния с двумя формами вины: умыслом по отношению к противоправным действиям и неосторожностью - к причинению вреда здоровью либо смерти человека (см. комментарий к ст. 27).

15. Незаконная предпринимательская деятельность, сопряженная с действиями, предусмотренными комментируемой статьей, квалифицируется по совокупности ст. ст. 171 (см. комментарий к ней) и 238.

Статья 239. Организация объединения, посягающего на личность и права граждан

Комментарий к статье 239

1. Общественное объединение - добровольное, самоуправляемое формирование, созданное по инициативе граждан, объединившихся на основе общности интересов для реализации общих

целей, указанных в его уставе. Религиозное объединение - добровольное объединение граждан Российской Федерации, иных лиц, постоянно и на законных основаниях проживающих на территории России, образованное в целях совместного исповедания и распространения веры и обладающее соответствующими этой цели признаками (вероисповедание; совершение богослужений, других религиозных обрядов и церемоний; обучение религии и религиозное воспитание своих последователей), т.е. религиозные группы и религиозные организации (ст. 5 Федерального закона от 19 мая 1995 г. N 82-ФЗ "Об общественных объединениях"; ст. 6 Федерального закона от 26 сентября 1997 г. N 125-ФЗ "О свободе совести и о религиозных объединениях").

2. Создание религиозного (общественного) объединения - это действия лица (нескольких лиц), результатом которых стало объединение группы людей на основе религиозных, политических или иных взглядов. Окончено преступление с момента создания объединения.

3. Руководство объединением - деятельность лица, которое, не являясь его организатором, фактически управляет им (формальное лидерство).

4. Насилие над гражданами означает, что одни участники объединения избивают, истязают, содержат в неволе, насилуют либо склоняют к самоубийству других его участников. Иное причинение вреда здоровью людей включает употребление наркотических средств, психотропных или одурманивающих веществ, отказ от пищи, воды, медицинской помощи по настоянию других членов объединения.

5. Побуждение к совершению противоправных деяний - это склонение (в любой форме) участников организации к совершению преступлений и административных правонарушений. Побуждение к отказу от исполнения гражданских обязанностей включает, например, призывы уклоняться от военной службы, от образования детей.

6. Участие в деятельности объединения (ч. 2 комментируемой статьи) означает активную роль в его функционировании, т.е. совершение насильственных действий, иное причинение вреда здоровью людей, побуждение к отказу от исполнения гражданских обязанностей или к совершению иных противоправных деяний.

Пропаганда - это распространение в любой форме идей в поддержку религиозных (общественных) объединений, деятельность которых сопряжена с насилием над личностью.

7. Субъект преступления - достигшие 16-летнего возраста организатор, руководитель, участник объединения либо иное лицо, пропагандирующее деятельность объединения антиобщественной направленности.

8. Субъективная сторона преступления - вина в форме прямого умысла.

Статья 240. Вовлечение в занятие проституцией

Комментарий к статье 240

1. Проституция есть неоднократное вступление в сексуальные отношения с другими лицами за материальное вознаграждение. Занятие проституцией лицом, достигшим возраста 16 лет (женского или мужского пола), влечет административную ответственность (ст. 6.11 КоАП РФ).

2. Объективную сторону комментируемого преступления (ч. 1 комментируемой статьи) образуют: а) вовлечение в занятие проституцией; б) принуждение к продолжению занятия проституцией (формальный состав).

3. Вовлечение в занятие проституцией - это возбуждение у конкретного человека желания заниматься оказанием сексуальных услуг за материальное вознаграждение от клиентов или иных лиц. Склонение к единичному половому акту за вознаграждение состава преступления не образует.

4. Принуждение к продолжению заниматься проституцией состоит в психическом или ином (например, путем лишения свободы, шантажа) воздействии на лицо, которое занимается оказанием сексуальных услуг за плату, но решило прекратить эту деятельность. Способ совершения преступления значения не имеет (уговоры, приказ, шантаж, угроза уничтожением или повреждением имущества, изъятие личных документов и др.). Однако применение насилия или угроза его применения квалифицируется по ч. 2 ст. 240 УК РФ.

5. Окончено преступление с момента совершения действий по вовлечению в занятие проституцией или принуждающего воздействия.

6. Субъективная сторона - вина в форме прямого умысла.

7. Субъект - лицо, достигшее 16-летнего возраста (в том числе родители, родственники, опекуны).

8. Применение насилия (ч. 2 комментируемой статьи) включает причинение побоев, легкого и средней тяжести вреда здоровью; угроза применения насилия - это запугивание убийством, причинением вреда здоровью, изнасилованием. При этом причинение тяжкого вреда здоровью (ст.

111) и похищение человека, вовлекаемого в занятие проституцией (ст. 126 УК РФ), требуют дополнительной квалификации.

9. Перемещение потерпевшего через Государственную границу РФ означает законный или нелегальный (в том числе с согласия вовлекаемого лица) вывоз его за пределы России. Незаконное удержание потерпевшего за границей - такое, при котором он не может самостоятельно покинуть место сексуальной эксплуатации (связанное с лишением свободы, изъятием личных или проездных документов и т.п.).

10. О понятии организованной группы см. комментарий к ст. 35.

11. О совершении преступления в отношении заведомо несовершеннолетнего см. комментарий к ст. 150.

12. За вовлечение в занятие проституцией несовершеннолетнего и за принуждение к продолжению занятия ею (ч. 3) ответственности подлежит только лицо, которое достигло 18-летнего возраста.

13. Подыскание для проституток по их просьбе лиц, желающих воспользоваться их сексуальными услугами (сводничество), может квалифицироваться по ст. 241 УК РФ (см. комментарий к ней).

Статья 241. Организация занятия проституцией

Комментарий к статье 241

1. Комментируемое преступление следует отличать от предусмотренного ст. 6.12 КоАП РФ административного правонарушения в виде получения дохода от занятия проституцией, если этот доход связан с занятием проституцией другого лица.

2. Организация занятия проституцией другими лицами включает финансирование мероприятий, связанных с созданием и функционированием притонов, и иные действия, обеспечивающие сексуальную эксплуатацию (аренда или покупка помещения, вербовка и доставка проституток, организация охраны и др.).

3. Притон для занятий проституцией - это помещение (жилое или иного назначения, а равно часть помещения), которое регулярно используется в целях оказания сексуальных услуг за вознаграждение.

4. Содержание притона включает действия по обеспечению его функционирования (внесение арендной платы, обеспечение легального прикрытия, денежные расчеты с клиентами и проститутками и т.п.).

5. Систематическое предоставление помещений для занятия проституцией означает по меньшей мере трехкратное его использование для этих целей собственником или владельцем. Предоставление помещения для вступления в сексуальную связь одним и тем же или разным лицам за вознаграждение несколько раз в течение продолжительного времени (например, в течение года), состава преступления не образует.

6. Лица, способствующие функционированию притона (например, охранники, "диспетчеры", водители, доставляющие проституток к клиентам или клиентов в притон), несут ответственность как соучастники преступления, т.е. по ст. ст. 33 и 241 УК РФ.

7. Организация проституции, содержание притона, которые сопряжены с вовлечением в проституцию, похищением людей, незаконным лишением свободы, торговлей людьми, использованием рабского труда, дополнительно квалифицируются по ст. ст. 126 - 127.2, 240 УК РФ.

8. Субъективная сторона преступления - вина в форме прямого умысла.

9. Субъект преступления - лицо, достигшее 16 лет (организатор или содержатель притона, иное лицо, участвующее в организации занятия проституцией).

10. Лицо, использующее свое служебное положение (ч. 2 комментируемой статьи), - это должностное или иное лицо (государственный, муниципальный служащий, сотрудник негосударственной организации), которое для совершения указанных в ч. 1 ст. 241 действий воспользовалось предоставленными ему полномочиями (например, сотрудник миграционной службы, органов внутренних дел).

11. О понятии применения насилия и угрозы его применения см. комментарий к ст. 240.

12. Если совершеннолетнее лицо использовало для занятия проституцией хотя бы одного ребенка (т.е. осознавало, что потерпевший не достиг возраста 18 или 14 лет), ему вменяется вина соответственно по ч. 2 или ч. 3 ст. 241.

Статья 242. Незаконное распространение порнографических материалов или предметов

Комментарий к статье 242

1. Порнографией по нормам международного права признаются откровенные сексуальные действия, т.е. грубо натуралистическое изображение полового акта (совокупления людей) с акцентом внимания на контактах половых органов. В отличие от этого эротика включает отображение сексуальной жизни человека без откровенного натурализма, искажающего ее социально-значимый смысл (например, изображение обнаженного человеческого тела и даже акты совокупления людей с элементами натурализма).

2. Для установления порнографического характера материалов (предметов) требуются специальные познания в области ряда социальных наук, поэтому следствие и суд должны располагать заключением экспертов.

3. Предметом преступления могут быть рисунки, картины, печатные издания, афиши, эмблемы, фотографии, кино- и видеофильмы, иные зафиксированные на материальном носителе порнографические изображения либо изображения, существующие в электронно-цифровой форме.

4. Изготовление порнографических материалов (предметов) - это создание оригинала или копии. Изготовление порнографических материалов и предметов без цели их распространения состава преступления не образует <1>.

_____

<1> БВС РСФСР. 1991. N 6. С. 11.

5. Распространением признается любой способ сбыта порнографических материалов (предметов) хотя бы одному лицу (продажа, дарение, обмен и т.д.), в том числе размещение в Интернете или какой-либо другой телекоммуникационной связи. Не содержит состава преступления в силу малозначительности деяния демонстрация одним супругом другому порнографического журнала или видеофильма, приобретенных для совместного просмотра (см. комментарий к ст. 14).

6. Рекламирование порнографических предметов - это выставление их для публичного обозрения, а также анонсирование или оглашение способов приобретения.

7. Всякая торговля порнографическими материалами (предметами) как вид коммерческой деятельности в Российской Федерации является незаконной и квалифицируется по ст. 242. При наличии специального разрешения (лицензии) допускается лишь торговля продукцией эротического характера.

8. Окончено преступление с момента совершения любого из указанных действий (торговля - независимо от того, были они проданы или нет).

9. Субъективная сторона - вина в форме прямого умысла. При изготовлении порнографических предметов требуется наличие цели их распространения или рекламирования.

Статья 242.1. Изготовление и оборот материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних

Комментарий к статье 242.1

1. Согласно ст. 2 Факультативного протокола Конвенции от 25 декабря 2000 г. о правах ребенка, касающегося торговли детьми, детской проституции и детской порнографии, предмет данного преступления - материалы или предметы с порнографическими изображениями несовершеннолетних, т.е. "любое изображение какими бы то ни было средствами ребенка, совершающего реальные или смоделированные откровенно сексуальные действия, или любое изображение половых органов ребенка главным образом в сексуальных целях". Кроме того, предмет преступления может отражать сексуальные действия лица, кажущегося несовершеннолетним, и "реалистические изображения несовершеннолетнего лица, участвующего в откровенных сексуальных действиях" (ст. 9 Конвенции 2001 г. о преступности в сфере компьютерной информации).

2. Если нельзя сделать однозначный вывод, что материал (предмет) содержит порнографическое изображение несовершеннолетнего, предварительное следствие и суд по этому поводу должны располагать заключением экспертов. Однако даже если участвующее в порнографической сцене или изображенное лицо выглядит как несовершеннолетний, т.е. его легко принять за ребенка, которому не исполнилось 18 лет, то предмет с таким изображением охватывается ст. 242.1 УК РФ.

3. О понятии изготовления, распространения, рекламирования см. комментарий к ст. 242 УК РФ.

4. Перемещением порнографических материалов (предметов) с изображениями несовершеннолетних через Государственную границу РФ признается любой их ввоз в Россию или вывоз за ее пределы. Количество предметов преступления при этом значения не имеет, однако

при наличии крупного размера деяние образует контрабанду, и с учетом этого содеянное квалифицируется по ст. 188 (см. комментарий к ней) и ст. 242.1 УК РФ.

5. Публичная демонстрация материалов (предметов) - это любая форма их показа, рассчитанная на массовое восприятие, в том числе размещение такого рода изображений в Интернете.

6. Как привлечение несовершеннолетних в качестве исполнителей для участия в зрелищных мероприятиях порнографического характера квалифицируется использование хотя бы одного лица в возрасте до 18 лет (даже если внешне он воспринимается как совершеннолетний) в таких мероприятиях в присутствии публики (например, в стрипклубах), а также для участия в теле- и видеосъемках с целью последующей публичной демонстрации. Состав преступления налицо, даже если инициатива участия в этом мероприятии исходит от самого несовершеннолетнего.

7. Субъективная сторона - вина в форме прямого умысла. Лицо осознает, что совершает незаконные действия с порнографическим материалом (предметом), на котором изображен несовершеннолетний, либо что заведомо несовершеннолетний участвует в качестве исполнителя в зрелищном мероприятии порнографического характера, и желает так поступить. При изготовлении, хранении или перемещении через Государственную границу РФ порнографических предметов виновный преследует цель распространения, публичной демонстрации или рекламирования детской порнографии.

8. Субъект преступления - лицо, достигшее 18-летнего возраста.

9. О понятиях "родитель", "иное лицо, на которое законом возложены обязанности по воспитанию несовершеннолетнего", "педагог", "другой работник образовательного, воспитательного, лечебного либо иного учреждения, обязанный осуществлять надзор за несовершеннолетним" см. комментарий к ст. 150 УК РФ.

10. О понятии группы лиц, совершивших преступление по предварительному сговору, и организованной группы см. комментарий к ст. 35 УК РФ.

Статья 243. Уничтожение или повреждение памятников истории и культуры

Комментарий к статье 243

1. Предметом этого преступления выступают: а) памятники истории и культуры; б) природные комплексы и объекты, взятые под охрану государства; в) предметы или документы, имеющие историческую или культурную ценность.

2. Памятники истории и культуры - это объекты материальной культуры, обладающие особой исторической, художественной, научной или иной культурной ценностью и зарегистрированные в государственных списках памятников истории и культуры, а также вновь выявляемые объекты материальной культуры, которые представляют указанную ценность, зарегистрированные в списках вновь выявленных объектов до решения вопроса о принятии их на государственный учет как памятников истории и культуры.

3. Природным комплексом в соответствии с Федеральным законом от 20 декабря 2001 г. N 7-ФЗ "Об охране окружающей среды" являются государственные природные заповедники, государственные природные заказники, национальные природные парки, историко-культурные заповедники (музеи-заповедники).

4. Объекты материальной культуры, взятые под охрану государства, - движимые предметы материального мира (исторические ценности; предметы и их фрагменты, полученные в результате археологических раскопок; художественные ценности; составные части и фрагменты архитектурных, исторических, художественных памятников и памятников монументального искусства; старинные книги; уникальные и редкие музыкальные инструменты; почтовые марки; другие движимые предметы (в том числе копии); недвижимые объекты (здания, иные сооружения); территории, связанные с историческими событиями (например, археологические раскопки).

Категории предметов, относящихся к движимым культурным ценностям, указаны в ст. 7 Закона РФ от 15 апреля 1993 г. N 4804-1 "О вывозе и ввозе культурных ценностей" (в редакции от 31 декабря 2005 г.).

5. Уничтожение или повреждение памятников истории и культуры означает приведение материального объекта (территории) в полную негодность (невосстановимый вид) или существенное видоизменение его важнейших компонентов (повреждение картины, книги, загрязнение водоема, уничтожение лесного массива, удаление экземпляра из коллекции и т.п.).

6. Нанесение надписей, рисунков, символов, прикрепление лозунгов, окрашивание фрагментов скульптуры (памятника) без его повреждения образуют состав вандализма (см. комментарий к ст. 214 УК РФ).

7. Под особо ценными объектами или памятниками общероссийского значения (ч. 2 комментируемой статьи) понимаются включенные в Государственный свод особо ценных объектов культурного наследия народов РФ, а также в Перечень объектов исторического и культурного

наследия федерального (общероссийского) значения (утвержден Указом Президента РФ от 20 февраля 1995 г. N 176). Таковы, в частности, культурные ценности, не подлежащие вывозу из России; предметы, непосредственно отнесенные по закону к особо ценным объектам культурного наследия; предметы, в установленном порядке внесенные в охранные списки и реестры; культурные ценности, постоянно хранящиеся в музеях, архивах и иных хранилищах; культурные ценности, созданные более 100 лет назад (ст. 9 Закона РФ "О вывозе и ввозе культурных ценностей").

8. Субъективная сторона преступления - вина в форме прямого умысла. Лицо осознает, что уничтожает или повреждает объект, который отнесен к категории исторических или культурных памятников, и желает совершить эти действия. Если виновный не осознает, что предмет преступления особый, он несет ответственность за экологическое преступление или преступление против собственности (за загрязнение земли, незаконную порубку, уничтожение чужого имущества).

9. Субъект преступления - лицо, достигшее 16-летнего возраста. Должностное лицо за уничтожение памятников истории и культуры помимо ст. 243 подлежит ответственности по ст. ст. 285 или 286 (см. комментарии к ним).

Статья 244. Надругательство над телами умерших и местами их захоронения

Комментарий к статье 244

1. Объективная сторона преступления охватывает действия в виде: а) надругательства над телами умерших; б) уничтожения, повреждения или осквернения мест захоронения, надмогильных сооружений, кладбищенских зданий, предназначенных для погребальных (поминальных) церемоний (формальный состав).

2. Надругательство над телом умершего - это глумление над незахороненным трупом человека, его повреждение или уничтожение, самовольное выкапывание гроба с телом покойного, похищение трупа или гроба с телом покойного, самовольное перезахоронение умершего. Если после совершения убийства лицо уничтожает или видоизменяет труп с целью скрыть преступление, его действия не образуют состава комментируемого преступления <1>.

<1> Пункт 8 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 января 1999 г. N 1 "О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)".

3. Похищение одежды умершего или находящихся при нем (на нем) предметов, которое окружающие заведомо воспримут как оскорбление его памяти, квалифицируется по ст. 244. Напротив, суд не признал надругательством над телом умершего действия Л. и К., которые извлекли из воды труп и с целью завладения чужим имуществом (перстнем) отрубили кисть руки и палец на ней. Поскольку умыслом виновных не охватывалось унижение чести и достоинства покойного, суд квалифицировал содеянное ими как похищение чужого имущества <1>.

<1> Законность. 2001. N 10.

4. Уничтожение, повреждение или осквернение мест захоронения и надмогильных сооружений означает изменение первоначального вида могилы (могил) или иного захоронения, например разрушение могильного холма, надгробной плиты, памятника, склепа, удаление памятника или креста, нанесение на них оскорбительных надписей, рисунков, символов. Осквернение места, где покоится урна с прахом покойного, также охватывается ст. 244 УК РФ.

5. Не подпадает под признаки состава комментируемого преступления уничтожение или повреждение символических захоронений, в которых не покоятся человеческие останки (за исключением сооружений, посвященных борьбе с фашизмом или жертвам фашизма), а также похищение предметов, находящихся на могиле или рядом с ней.

6. Кладбищенскими зданиями и сооружениями, предназначенными для церемоний в связи с погребением или поминовением умерших, признаются только такие, в которых происходит обряд прощания с умершим (ритуальные залы и комнаты, храмы и часовни при кладбищах). Не относятся к таковым административные помещения на территории кладбища. При наличии необходимых признаков их разрушение квалифицируется по ст. 167 УК РФ (см. комментарий к ней).

7. Субъективная сторона - вина в форме прямого умысла. Лицо осознает, что глумится над телом умершего либо уничтожает, повреждает или оскверняет место захоронения, ритуальные здания, и желает совершить эти действия.

8. О понятии группы лиц, группы лиц по предварительному сговору, организованной группы см. комментарий к ст. 35 УК РФ.

9. О понятии мотивов политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды, мотивов ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы см. комментарий к ст. 105 УК РФ.

10. Скульптурным, архитектурным сооружением, посвященным борьбе с фашизмом или жертвам фашизма (п. "б" ч. 2 ст. 244 УК РФ), признается такое, которое возведено на месте захоронения людей, погибших в борьбе с фашизмом (независимо от их национальности и гражданства), или символизирует это. Под местом захоронения участников борьбы с фашизмом понимаются индивидуальные и братские могилы воинов или других лиц, имеющие соответствующие надписи или мемориальные доски.

11. Применение насилия или угрозы его применения (п. "в" ч. 2 ст. 244 УК РФ) включает причинение легкого, средней тяжести или тяжкого вреда здоровью потерпевшего, угрозу убийством или причинением вреда здоровью. При этом умышленное причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего дополнительно квалифицируется по ст. 111 УК РФ (см. комментарий к ней).

12. Потерпевшими могут быть любые лица, препятствующие виновному совершать действия, состоящие в надругательстве над телами умерших и местами их захоронения (не только работники кладбища или родственники покойного).

Статья 245. Жестокое обращение с животными

Комментарий к статье 245

1. Предмет преступления - любые виды высших позвоночных животных, которые способны испытывать страдания и ощущать физическую боль: млекопитающие и птицы (одомашненные, находящиеся в естественной природной среде - дикие и одичавшие). Другие виды животных, в том числе все виды рыб, по смыслу данной статьи предметом преступления не являются.

2. Объективная сторона преступления характеризуется действиями (бездействием) в виде жестокого обращения с животным, результатом которого стала его гибель или причинение ему увечья (материальный состав). Избиение животного, систематическое причинение ему физических или иных страданий путем антигуманного обращения с ним (например, длительное оставление без воды и пищи, содержание в явно неприспособленных условиях, использование для опытов) при отсутствии указанных последствий состава преступления не образует.

3. Как жестокое обращение с животными квалифицируется использование животных в собачьих, петушиных и иных боях, сопровождающихся увечьем или смертью зверя либо птицы. По одному из уголовных дел суд признал жестоким обращением с животными действия лица, натравившего свою собаку бойцовой породы на щенков дворовой собаки, в результате чего все они погибли.

4. Между деянием лица и наступившими вредными последствиями должна быть установлена прямая причинная связь.

5. Состав преступления предполагает также наличие одного из следующих объективных признаков, характеризующих способ деяния и обстановку: а) применение лицом садистских методов; б) совершение деяния в присутствии малолетних.

Применение садистских методов - это истязание животного, изощренное болевое воздействие на его тело, особо мучительный способ умерщвления (например, отравление медленно действующим ядом, сожжение заживо, растерзание другими животными).

Жестокое обращение с животными в присутствии малолетних означает, что противоправные действия совершаются на глазах хотя бы одного ребенка в возрасте до 14 лет и тот понимает смысл происходящего.

6. Для вменения ст. 245 не имеет значения, что животное принадлежало виновному, а также что деяние совершено им в присутствии собственного ребенка.

7. Действия лица, которое намеревалось убить или изувечить животное, но по независящим от его воли обстоятельствам не сумело осуществить это, образует покушение на преступление (при наличии других объективных признаков).

8. Не могут квалифицироваться по комментируемой статье действия уполномоченных лиц при осуществлении санитарно-карантинных мероприятий с целью предупреждения заразных заболеваний (проводимых в общественных местах или на свалках). Однако грубое нарушение установленных правил отлова и умерщвления животных, сопряженное с причинением им противоестественных страданий при наличии иных признаков состава преступления может влечь ответственность за жестокое обращение с ними по ст. 245.

9. С субъективной стороны преступление характеризуется умышленной виной, а также хулиганскими или корыстными побуждениями.

10. Хулиганскими признаются побуждения, которые свидетельствуют об открытом, демонстративном, беспричинном проявлении жестокости в отношении животного, когда виновный игнорирует замечания окружающих о недопустимости его действий.

11. Корыстные побуждения означают стремление лица (владельца животного) извлечь материальную выгоду из организации и проведения всякого рода схваток, турниров с участием животных (ставка на победителя).

12. При применении садистских методов обращения с животным, а также при совершении деяния в присутствии малолетних мотивы преступления могут быть любыми (не только хулиганскими или корыстными).

13. Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

14. Незаконная добыча животного в процессе охоты с помощью калечащих или мучительных способов (которые запрещены правилами охоты) образует преступление, предусмотренное ст. 258 УК РФ (см. комментарий к ней).

15. Умышленное уничтожение домашних животных, которые находятся в чьей-либо собственности (составляют чужое имущество), при наличии признаков комментируемого преступления квалифицируется по совокупности ст. ст. 245 и 167 УК РФ (см. комментарий к ней).

16. О понятии группы лиц, группы лиц по предварительному сговору, организованной группы см. комментарий к ст. 35 УК РФ.

Глава 26. ЭКОЛОГИЧЕСКИЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

Статья 246. Нарушение правил охраны окружающей среды при производстве работ

Комментарий к статье 246

1. Объектом преступления выступает экологическая безопасность. В результате анализируемого деяния может пострадать любой из трех непосредственных объектов, указанных в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. "О применении судами законодательства об ответственности за экологические правонарушения": а) стабильность окружающей среды; б) природно-ресурсный потенциал; в) конституционно гарантированное право каждого на благоприятную окружающую среду <1>.

<1> БВС РФ. 1999. N 1.

2. Предметом преступления являются правила охраны окружающей среды при производстве работ. Они предусмотрены в Градостроительном кодексе РФ; Федеральных законах от 10 января 2002 г. "Об охране окружающей среды" <1>, от 21 ноября 1995 г. "Об использовании атомной энергии", от 23 ноября 1995 г. "Об экологической экспертизе", от 9 января 1996 г. "О радиационной безопасности населения", от 21 июля 1997 г. "О промышленной безопасности опасных производственных объектов", от 30 марта 1999 г. "О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения" и др.

<1> СЗ РФ. 2002. N 2. Ст. 133.

3. Под производством работ понимается проектирование, размещение, строительство, ввод в эксплуатацию и эксплуатация промышленных, сельскохозяйственных, научных и иных объектов.

4. Проектирование включает деятельность по разработке проектной документации и технико-экономическому обоснованию создаваемого, реконструируемого или подвергаемого капитальному ремонту объекта.

5. Размещение объекта предполагает деятельность по его пространственному расположению на местности. Оно должно отвечать государственным градостроительным нормативам и правилам, требованиям зонирования территорий, обеспечения благоприятных условий для проживания населения.

6. Под строительством понимают деятельность по созданию объекта, а также по его реконструкции и капитальному ремонту.

7. Ввод объекта в эксплуатацию представляет собой тщательно урегулированную нормативными актами процедуру по сдаче-приемке готового (построенного, реконструированного или капитально отремонтированного) объекта.

8. Эксплуатация объекта заключается в его использовании в соответствии с прямым назначением. Последнее определяется его принадлежностью к объектам промышленным, сельскохозяйственным, научным, иным.

9. Объективная сторона включает нарушение правил охраны окружающей среды при производстве работ; последствие в виде существенного изменения радиоактивного фона,

причинения вреда здоровью человека, массовой гибели животных либо иных тяжких последствий и причинную связь между деянием и наступившими последствиями.

10. Под нарушением правил охраны окружающей среды при производстве работ понимают невыполнение нормативных предписаний; неполное или неточное их выполнение (например, отступление от выполнения ряда предписаний, установление упрощенного порядка выполнения правил); совершение действий, прямо запрещенных правилами охраны окружающей среды на любом из этапов производства работ. Это, например, неучет нормативов допустимой антропогенной нагрузки на окружающую среду; отсутствие в проекте мероприятий по предупреждению и устранению загрязнения окружающей среды; невыполнение требований по восстановлению природной среды; неучет ближайших и отдаленных экологических, экономических, демографических и иных последствий эксплуатации объектов; строительство и реконструкция зданий, строений, сооружений и иных объектов без утвержденных проектов или по проектам, имеющим отрицательное заключение государственной экологической экспертизы; изменение утвержденных проектов в ущерб требованиям в области охраны окружающей среды; непринятие мер по охране окружающей среды, рекультивации земель, благоустройству территорий; неоснащение объекта техническими средствами и технологиями обезвреживания и безопасного размещения отходов производства и потребления, обезвреживания выбросов и сбросов загрязняющих веществ, средствами контроля за загрязнением окружающей среды и др.

11. Для признания преступления оконченным необходимо, чтобы в результате нарушения правил наступило существенное изменение радиоактивного фона, или причинение вреда здоровью человека, или массовая гибель животных либо иные тяжкие последствия.

12. Под существенным изменением радиоактивного фона следует понимать его изменение до величин, представляющих опасность для здоровья и жизни человека, генетического фонда животных и растений (п. 5 Постановления Пленума). Допустимые пределы доз (основные гигиенические нормативы) установлены в Федеральном законе "О радиационной безопасности населения".

13. Причинение вреда здоровью людей выражается в расстройстве здоровья, временной или постоянной утрате трудоспособности, причинении тяжкого, средней тяжести или легкого вреда одному или нескольким лицам (п. 4 Постановления Пленума).

14. Массовая гибель животных представляет собой такую гибель птиц и животных, в том числе водных, на определенной территории, при которой уровень их смертности превышает среднестатистический в три и более раза (п. 5 Постановления Пленума).

15. Под иными тяжкими последствиями нарушения правил охраны окружающей среды при производстве работ следует понимать существенное ухудшение качества окружающей среды или состояния ее объектов, устранение которых требует длительного времени и больших финансовых и материальных затрат; уничтожение отдельных объектов; деградацию земель и иные негативные изменения окружающей среды, препятствующие ее сохранению и правомерному использованию (п. 3 Постановления).

16. Вопрос о субъективной стороне нарушения правил охраны окружающей среды решается неоднозначно, что связано с отсутствием упоминания о ней в диспозиции ст. 246 УК РФ.

Для правильного разрешения вопроса необходимо обратиться к положениям Общей части уголовного закона. Согласно ч. 2 ст. 24 УК РФ деяние, совершенное только по неосторожности, признается преступлением лишь в том случае, когда это специально предусмотрено в статье Особенной части. Поскольку такое указание закона в ст. 246 отсутствует, следует признать возможность нарушения правил охраны окружающей среды как умышленно, так и по неосторожности.

17. Субъект - специальный: лицо, достигшее к моменту совершения преступления возраста 16 лет, ответственное за соблюдение правил охраны окружающей среды при производстве работ.

Статья 247. Нарушение правил обращения экологически опасных веществ и отходов

Комментарий к статье 247

1. Для уяснения сути состава преступления необходимо обратиться к Федеральным законам от 10 января 2002 г. "Об охране окружающей среды", от 4 ноября 2005 г. "О ратификации Объединенной конвенции о безопасности обращения с отработавшим топливом и о безопасности обращения с радиоактивными отходами", от 24 июня 1998 г. "Об отходах производства и потребления", от 30 марта 1999 г. "О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения", от 9 января 1996 г. "О радиационной безопасности населения", от 21 ноября 1995 г. "Об использовании атомной энергии", от 21 июля 1997 г. "О промышленной безопасности опасных промышленных объектов"; к Постановлениям Правительства РФ от 17 июля 2003 г. "О трансграничном перемещении отходов", от 16 июня 2000 г. "О Правилах разработки и утверждения нормативов образования отходов и лимитов на их размещение"; к Критериям отнесения опасных

отходов к классу опасности для окружающей природной среды, утвержденным Приказом Министерства природных ресурсов РФ от 15 июня 2001 г. (далее - Критерии), и т.д.

2. Предметом преступления являются правила обращения экологически опасных веществ и отходов, которые составляют часть общих правил охраны окружающей природной среды, имеют то же целевое назначение и сформулированы в природоохранном и ином законодательстве.

Под экологически опасными веществами и отходами понимают вещества естественного и искусственного (созданные человеком) происхождения, отходы любого происхождения, которые могут причинить вред жизни и здоровью человека и (или) природным ресурсам (окружающей среде). В числе веществ и отходов законодатель называет запрещенные виды опасных отходов, радиоактивные, бактериологические, химические вещества и отходы.

3. Отходы производства и потребления (отходы) представляют собой остатки сырья, материалов, полуфабрикатов, иных изделий или продуктов, которые образовались в процессе производства или потребления, а также товары (продукцию), утратившие свои потребительские свойства.

4. Опасные отходы содержат вредные вещества, обладающие опасными свойствами (токсичностью, взрывоопасностью, пожароопасностью, высокой реакционной способностью), либо содержат возбудителей инфекционных болезней, либо могут представлять непосредственную или потенциальную опасность для окружающей природной среды и здоровья человека самостоятельно или при вступлении в контакт с другими.

Индивидуальные предприниматели и юридические лица, в процессе деятельности которых образуются опасные отходы, обязаны подтвердить их отнесение к конкретному классу опасности в порядке, установленном специально уполномоченными федеральными органами исполнительной власти в области обращения с отходами. На опасные отходы должен быть составлен паспорт.

Согласно Критериям выделяются пять классов опасных отходов:

1) чрезвычайно опасные. Степень вредного воздействия очень высокая. Экологическая система в результате их образования и существования необратимо нарушена. Период восстановления отсутствует;

2) высокоопасные. Степень вредного воздействия высокая. Экологическая система сильно нарушена. Период восстановления составляет не менее 30 лет после полного устранения источника вредного воздействия;

3) умеренно опасные. Средняя степень вредного воздействия. Экологическая система нарушена. Период восстановления составляет не менее 10 лет после снижения вредного воздействия от существующего источника;

4) малоопасные. Низкая степень вредного воздействия. Экологическая система нарушена. Период самовосстановления составляет не менее трех лет;

5) практически неопасные. Очень низкая степень вредного воздействия. Экологическая система практически не нарушена.

5. Под запрещенными видами опасных отходов следует понимать отходы, не разрешенные безусловно, а также отходы, запрет на которые установлен в отношении некоторых видов производства и потребления. Запрещенными являются и отходы, произведенные с превышением лимитов на их размещение.

Запрещенные виды отходов могут быть радиоактивными, бактериологическими, химическими и др.

6. Радиоактивные отходы представляют собой ядерные материалы и радиоактивные вещества, дальнейшее использование которых не предусматривается. К числу ядерных материалов закон относит материалы, содержащие или способные воспроизвести делящиеся (расщепляющиеся) ядерные вещества; к числу радиоактивных веществ - вещества, не относящиеся к ядерным материалам, испускающие ионизирующее излучение.

7. Под бактериологическими отходами понимают остатки сырья, материалов, полуфабрикатов, иных изделий или продуктов, а также товары (продукцию), утратившие свои потребительские свойства, содержащие бактерии, риккетсии и др., т.е. группу микроскопических, преимущественно одноклеточных организмов, в том числе патогенные бактерии - возбудители болезней растений, животных и человека. Бактериологические вещества - вещества, содержащие патогенные бактерии.

8. Химические отходы включают остатки сырья, материалов, полуфабрикатов, иных изделий или продуктов, а также товары (продукцию), утратившие свои потребительские свойства, содержащие химические элементы, например отравляющие вещества - токсические химические соединения, предназначенные для причинения вреда жизни и здоровью людей, в том числе вещества нервно-паралитического действия (табун, зарин, зоман), общеядовитые (синильная кислота, хлорциан) и др.

9. В комментируемой статье сформулированы два самостоятельных состава.

Объективная сторона первого преступления состоит в производстве запрещенных видов опасных отходов, если это создало угрозу причинения существенного вреда здоровью человека или окружающей среде.

10. Под производством запрещенных видов опасных отходов понимают такую эксплуатацию промышленных и иных предприятий, в процессе которой появляются (образуются) неразрешенные чрезвычайно или высоко токсичные опасные отходы.

11. Согласно п. 6 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. создание угрозы причинения существенного вреда здоровью человека или окружающей среде подразумевает возникновение такой ситуации либо таких обстоятельств, которые повлекли бы предусмотренные законом вредные последствия, если бы не были прерваны вовремя принятыми мерами или иными обстоятельствами, не зависящими от воли причинителя вреда.

12. Существенный вред здоровью человека включает, согласно п. 4 названного Постановления Пленума, расстройство здоровья, временную или постоянную утрату трудоспособности, причинение тяжкого, средней тяжести или легкого вреда одному или нескольким лицам.

13. Существенный вред окружающей среде - существенный экологический вред - характеризуется возникновением болезней и гибелью водных животных и растений, иных животных и растительности на берегах водных объектов, уничтожением рыбных запасов, мест нереста и нагула; массовой гибелью птиц и животных, в том числе водных, на определенной территории, при которой уровень смертности превышает среднестатистический в три и более раза; экологической ценностью поврежденной территории или утраченного природного объекта, уничтоженных животных и древесно-кустарниковой растительности; изменением радиоактивного фона до величин, представляющих опасность для здоровья и жизни человека, генетического фонда животных и растений; уровнем деградации земель и т.п. (п. 5 Постановления Пленума).

14. Преступление окончено с момента производства запрещенных видов опасных отходов, если при этом существовала угроза причинения существенного вреда правоохраняемым интересам.

15. Объективная сторона другого преступления, предусмотренного в ст. 247, состоит в обращении экологически опасных веществ и отходов с нарушением установленных правил, если оно создало угрозу причинения существенного вреда здоровью человека или окружающей среде.

16. Под обращением экологически опасных веществ и отходов понимают все виды деятельности в отношении их, в том числе деятельности по очистке, обезвреживанию, утилизации. В диспозиции статьи названы формы обращения экологически опасных веществ и отходов: транспортировка, хранение, захоронение, использование и иное обращение.

17. Транспортировка веществ и отходов представляет собой их перемещение в пространстве, предпринятое с любыми целями, на любом виде транспорта (железнодорожном, автомобильном, водном, воздушном, гужевом и т.п.).

При транспортировке могут быть нарушены, например, следующие правила: транспортирование опасных отходов должно осуществляться при наличии паспорта опасных отходов, специально оборудованных и снабженных специальными знаками транспортных средств, соблюдении требований безопасности к транспортированию опасных отходов на транспортных средствах; при транспортировке указанных отходов должна соблюдаться система согласованных мер по недопущению транспортных происшествий и аварий, требования к упаковке, маркировке и транспортным средствам и др.

18. Хранение экологически опасных веществ и отходов состоит в их содержании в объектах размещения отходов в целях последующего захоронения, обезвреживания или использования.

Нарушение правил хранения радиоактивных, бактериологических, химических веществ и отходов может выражаться, например: в содержании отходов вне объектов их размещения; отказе от проведения мониторинга состояния окружающей природной среды на территориях объектов размещения отходов и в пределах их воздействия на эту среду; хранении радиоактивных отходов без надежной изоляции от окружающей среды, без обеспечения защиты настоящего и будущих поколений, биологических ресурсов от радиационного воздействия сверх установленных нормами и правилами в области использования атомной энергии пределов.

19. Под захоронением экологически опасных веществ и отходов следует понимать изоляцию отходов, не подлежащих дальнейшему использованию, в специальных хранилищах в целях предотвращения попадания вредных веществ в окружающую природную среду.

Нарушение правил при захоронении заключается, например, в захоронении отходов: на территориях городских и иных поселений, лесопарковых, курортных, лечебно-оздоровительных, рекреационных зон, на водосборных площадях подземных водных объектов, которые используются в целях питьевого и хозяйственно-бытового снабжения; в местах залегания полезных ископаемых и ведения горных работ в случаях возникновения угрозы загрязнения мест залегания полезных ископаемых и безопасности ведения горных работ; вне специально

предназначенных для этого пунктов их размещения или без надежной изоляции от окружающей природной среды (последнее касается только радиоактивных отходов).

20. Использование экологически опасных веществ и отходов представляет собой применение отходов для производства товаров (продукции), выполнения работ, оказания услуг или для получения энергии.

Нарушение правил использования веществ и отходов может выражаться, например: в несоблюдении экологических, санитарных и иных требований; отказе от проведения мониторинга состояния окружающей природной среды; допуске к работе с экологически опасными веществами и отходами лиц, не прошедших специальную подготовку; неприостановлении эксплуатации опасного производственного объекта в случае аварии или инцидента на нем или при обнаружении вновь открывшихся обстоятельств, влияющих на промышленную безопасность.

21. К иному обращению с экологически опасными веществами и отходами следует относить деятельность по сбору, обезвреживанию, трансграничному перемещению радиоактивных, бактериологических, химических веществ и отходов и др.

Под сбором экологически опасных веществ и отходов понимают их аккумуляцию в результате, например, регулярной очистки территорий городских и других поселений. Нарушение правил при сборе экологически опасных веществ и отходов может выражаться: в неразделении отходов на виды и т.п.; в необеспечении безопасных для здоровья населения и окружающей среды условий и способов сбора отходов и т.д.

Обезвреживание отходов - это их обработка, в том числе сжигание и обеззараживание на специальных установках, в целях предотвращения вредного воздействия на здоровье человека и окружающую природную среду. Нарушение правил при обезвреживании отходов состоит в несоблюдении санитарно-эпидемиологических требований, неиспользовании специальных установок и др. Так, ст. 18 Федерального закона "Об охране атмосферного воздуха" прямо запрещает сжигание отходов производства и потребления без специальных установок, предусмотренных правилами, утвержденными специально уполномоченным федеральным органом исполнительной власти в области охраны атмосферного воздуха.

Трансграничное перемещение экологически опасных отходов - их перемещение с территории одного государства на территорию (через территорию) другого или в район, не находящийся под юрисдикцией какого-либо государства, при условии, что такое перемещение затрагивает интересы не менее чем двух государств. Примером нарушения правил трансграничного перемещения радиоактивных, бактериологических, химических веществ и отходов является их ввоз на территорию России в целях захоронения или обезвреживания, что, безусловно, запрещено законом, а также их ввоз в страну с целью использовать без разрешения, выданного в установленном порядке.

22. Субъективная сторона обоих преступлений - как умысел, так и неосторожность.

23. Субъект - лицо, на которое возложены обязанности по руководству промышленным предприятием или технологическими процессами на предприятии; лица, ответственные за конкретные этапы обращения - транспортировку, хранение, захоронение, использование, сбор, обезвреживание, трансграничное перемещение радиоактивных, бактериологических, химических веществ и отходов.

Если указанные деяния совершает частное лицо, например незаконно занимающееся предпринимательством или приобретшее экологически опасные отходы для каких-либо целей, оно может быть привлечено к уголовной ответственности за конкретные виды экологических преступлений либо по ст. ст. 220, 234 УК РФ и т.д.

24. В ч. 2 комментируемой статьи предусмотрена ответственность за те же деяния, повлекшие загрязнение, отравление или заражение окружающей среды, причинение вреда здоровью человека либо массовую гибель животных, а равно совершенные в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации.

Загрязнение окружающей среды представляет собой поступление или образование в ней веществ в концентрациях, превышающих установленные государством гигиенические и экологические нормативы качества.

Отравление окружающей среды - это более глубокая степень ее загрязнения, приведшая не только к превышению гигиенических и экологических нормативов качества окружающей природной среды, но и к гибели (уничтожению) отдельных ее компонентов на определенной территории.

Под заражением окружающей среды следует понимать привнесение в живую среду веществ и микроэлементов, вызывающих заболевания и мутации растений, животных; они могут быть опасны и для человека.

25. Зонами экологического бедствия объявляются участки территории Российской Федерации, где в результате хозяйственной или иной деятельности произошли глубокие необратимые изменения окружающей природной среды, повлекшие существенное ухудшение здоровья населения, нарушение природного равновесия, разрушение естественных экологических систем, деградацию флоры и фауны.

26. Зонами чрезвычайной экологической ситуации объявляются участки, где в результате хозяйственной и иной деятельности происходят устойчивые отрицательные изменения в окружающей природной среде, угрожающие здоровью населения, состоянию естественных экологических систем, генетических фондов растений и животных.

27. В ч. 3 ст. 247 предусмотрены особо квалифицирующие признаки к составам, содержащимся в двух первых частях. Уголовная ответственность ужесточается, если деяния повлекли по неосторожности смерть человека либо массовое заболевание людей.

Статья 248. Нарушение правил безопасности при обращении с микробиологическими либо другими биологическими агентами или токсинами

Комментарий к статье 248

1. Предметом преступления являются правила безопасности при обращении с микробиологическими либо другими биологическими агентами или токсинами. Под ними понимают нормы, сформулированные в экологическом праве и содержащиеся в нормативных источниках различной юридической силы, регламентирующие экологические требования, относящиеся к обращению микробиологических либо других биологических агентов или токсинов, направленные на предотвращение возможных негативных последствий в процессе различных действий в отношении указанных экологически опасных веществ.

Предметом правил безопасности по этой статье, таким образом, выступают: микробиологические агенты; другие биологические агенты; микробиологические токсины; другие биологические токсины.

2. Под микробиологическими агентами следует понимать микроорганизмы (микробы) - мельчайшие, преимущественно одноклеточные, организмы, видимые только в микроскоп: бактерии, микроскопические грибы и водоросли, простейшие, а также вирусы, характеризующиеся огромным разнообразием видов, способные существовать в различных условиях, используемые в пищевой и других отраслях промышленности, в генной инженерии.

По степени риска работы с ними микроорганизмы делятся на непатогенные, условно патогенные, патогенные, потенциально способные к передаче инфекции, патогенные - возбудители особо опасных инфекций. Две последние категории микроорганизмов относятся к категории токсинов.

3. Другие биологические агенты, к микроорганизмам не относящиеся, - это преимущественно многоклеточные организмы биологической природы (например, животные, используемые в научных исследованиях диагностического и экспериментального характера, - мыши, крысы, собаки и т.п.).

Токсины представляют собой соединения бактериального, растительного или животного происхождения, способные при попадании в организм животных, растений или человека вызывать их заболевание или гибель.

Микробиологические токсины - это патогенные микроорганизмы в виде грибов (одно из царств живых организмов, сочетающее признаки растений и животных), водорослей (неклеточные, или, как правило, для микробиологии, одноклеточные низшие водные растения), вирусов (мельчайшие неклеточные частицы, состоящие из нуклеиновой кислоты (ДНК или РНК) и белковой оболочки, палочковидной, сферической и другой формы, являющиеся внутриклеточными паразитами).

4. Под другими биологическими токсинами следует понимать, например, биологические яды и другие патогенные вещества, не относящиеся к микроорганизмам и не являющиеся радиоактивными и химическими.

5. Правила безопасности касаются обращения с микробиологическими либо другими биологическими агентами или токсинами. Под обращением здесь следует понимать все виды деятельности, связанные с образованием, использованием, хранением, транспортировкой, обезвреживанием микробиологических и других биологических агентов или токсинов. Они осуществляются при эксплуатации промышленных, сельскохозяйственных, научных и иных объектов.

6. Диспозиция ст. 248 сформулирована как бланкетная; при расследовании конкретных уголовных дел по этой статье необходимо использовать нормативные источники экологического права. Кроме названных, к ним относятся: Санитарно-эпидемиологические правила СП 1.3.1285-03 "Безопасность работы с микроорганизмами I - II групп патогенности (опасности)", утвержденные Постановлением Главного государственного санитарного врача РФ от 15 апреля 2003 г.; Санитарные правила "Безопасность работы с микроорганизмами III - IV групп патогенности и гельминтами", утвержденные Постановлением Главного государственного санитарного врача РФ от 3 февраля 1999 г.; Санитарные правила СП 1.2.036-95 "Порядок учета, хранения, передачи и

транспортирования микроорганизмов I - IV групп патогенности", утвержденные Постановлением Госкомсанэпиднадзора России от 28 августа 1995 г., и др.

7. Основные требования (правила безопасности) обращения с опасными биологическими веществами изложены в Федеральном законе "Об охране окружающей среды" (ст. 50). Они сводятся к следующему:

- запрещаются производство, разведение и использование растений, животных и других организмов, не свойственных естественным экологическим системам, а также созданных искусственным путем, без разработки эффективных мер по предотвращению их неконтролируемого размножения, положительного заключения государственной экологической экспертизы, разрешения соответствующих федеральных органов исполнительной власти;

- при размещении, проектировании, строительстве, реконструкции, эксплуатации (вводе и выводе из нее) опасных производственных объектов, применении технологий, связанных с негативным воздействием микроорганизмов на окружающую среду, должны соблюдаться требования в области охраны окружающей среды, природоохранные нормативы, государственные стандарты и др.;

- лица, осуществляющие деятельность, связанную с возможностью негативного воздействия микроорганизмов на окружающую среду, обязаны обеспечивать экологически безопасные производство, транспортировку, использование, хранение, размещение и обезвреживание микроорганизмов, разрабатывать и осуществлять мероприятия по предотвращению аварий и катастроф, предупреждению и ликвидации последствий негативного воздействия микроорганизмов на окружающую среду.

8. Общие требования по безопасности биологических веществ содержатся также в ст. ст. 14, 26 Федерального закона "О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения". Согласно им потенциально опасные для человека биологические вещества и отдельные виды продукции допускаются к производству, транспортировке, закупке, хранению, реализации и применению (использованию) после их государственной регистрации; условия работы с биологическими веществами, биологическими и микробиологическими организмами и их токсинами, в том числе условия работы в области генной инженерии, и с возбудителями инфекционных заболеваний не должны оказывать вредное воздействие на человека и должны соответствовать специально установленным санитарными и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации требованиям; и т.д.

9. Объективная сторона состоит в нарушении правил безопасности при обращении с микробиологическими либо другими биологическими агентами или токсинами, если это повлекло причинение вреда здоровью человека, распространение эпидемий или эпизоотии либо иные тяжкие последствия.

10. Эпидемия представляет собой массовое распространение инфекционного, т.е. вызываемого болезнетворными микроорганизмами, передающимися от зараженного человека или животного здоровому, заболевания человека в какой-либо местности, стране, значительно превышающее обычный уровень заболеваемости.

11. Эпизоотия - широкое распространение инфекционной или инвазионной (вызываемой животными паразитами - простейшими, членистоногими, ракообразными, гельминтами и др.) болезни животных, значительно превышающее уровень обычной заболеваемости на данной территории.

12. К числу тяжких последствий может быть отнесена и эпифитотия, т.е. широкое распространение инфекционной болезни растений, охватывающее район, область или страну. В виде эпифитотии проявляются, например, ржавчина и головня хлебных злаков, фитофтороз картофеля.

13. Субъективная сторона может характеризоваться умышленной и неосторожной виной.

14. Субъектом является достигшее 16-летнего возраста лицо, обязанное соблюдать правила безопасности при обращении с микробиологическими и другими биологическими агентами или токсинами.

15. Квалифицирующим признаком нарушения правил безопасности при обращении с микробиологическими либо другими биологическими агентами или токсинами выступает наступившая по неосторожности смерть человека (ч. 2 комментируемой статьи).

Статья 249. Нарушение ветеринарных правил и правил, установленных для борьбы с болезнями и вредителями растений

Комментарий к статье 249

1. Предметом преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 249, являются ветеринарные правила - обязательные для исполнения нормы, установленные в ветеринарном и ином природоохранном законодательстве, направленные на предупреждение и лечение болезней животных, защиту

людей от зооантропонозов (группы инфекционных заболеваний животных, возбудители которых способны поражать и человека), выпуск доброкачественных в ветеринарно-санитарном отношении продуктов животноводства и ветеринарно-санитарную защиту окружающей среды.

2. Для уяснения состава необходимо обратиться к ряду нормативных актов: Конвенции 1935 г. о борьбе с заразными болезнями животных; Закону РФ от 14 мая 1993 г. "О ветеринарии"; Федеральным законам от 30 марта 1999 г. "О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения"; от 2 января 2000 г. "О качестве и безопасности пищевых продуктов"; Положению о государственной ветеринарной службе РФ по охране территории России от заноса заразных болезней животных из иностранных государств, утвержденному Постановлением Правительства РФ от 29 октября 1992 г.; Правилам оказания платных ветеринарных услуг от 6 августа 1998 г.; Правилам перевозок железнодорожным транспортом животных от 18 июня 2003 г. и др.

3. Объективная сторона преступления, предусмотренного в ч. 1 комментируемой статьи, состоит в нарушении ветеринарных правил, повлекшем по неосторожности распространение эпизоотии или иные тяжкие последствия.

4. Преступное деяние может выражаться, например, в несоответствии помещений, предназначенных для содержания животных, необходимым условиям; в снабжении животных кормами и водой, небезопасными для их здоровья и окружающей среды; ввозе на территорию России больных животных, а также продуктов животноводства, полученных от больных животных из неблагополучных по заразным болезням животных иностранных государств; несоответствии продуктов животноводства при их заготовке, переработке, хранении, перевозке и реализации требованиям безопасности для здоровья населения, в происхождении их из неблагополучной по заразным болезням территории; неведении карантина и т.д.

Нарушают ветеринарные правила и следующие действия: перевозка всех видов животных железнодорожным транспортом без ветеринарного свидетельства, в грязных вагонах или вагонах, освобождающихся после перевозки ядохимикатов и минеральных удобрений, без соответствующей обработки; очистка вагонов от навоза в пути следования при выявлении больных животных; убой больных животных в пути следования и др.

5. При одновременном нарушении ветеринарных и санитарно-эпидемиологических правил, повлекшем по неосторожности распространение эпизоотии или иные тяжкие последствия, а также массовое заболевание или отравление людей либо причинение по неосторожности смерти человека, вменению подлежат ч. 1 ст. 249 и ст. 236 УК РФ (нарушение санитарно-эпидемиологических правил).

6. С субъективной стороны нарушение ветеринарных правил характеризуется неосторожной формой вины.

7. Субъектом может быть любое лицо, обязанное соблюдать правила, например владельцы домашних животных, ветеринарные работники, работники животноводческих ферм, руководители сельскохозяйственных производств, производств животноводческой продукции.

8. В ч. 2 ст. 249 содержится состав преступления - нарушение правил, установленных для борьбы с болезнями и вредителями растений.

Предмет - правила, установленные для борьбы с болезнями и вредителями растений. Под ними следует понимать предусмотренные в природоохранном и ином законодательстве обязательные для всеобщего исполнения нормы, призванные не допустить или предотвратить болезни растений или заражение их вредителями.

9. Растения, как и животные, подвержены инфекционным (вирусным, бактериальным, грибным и др.) болезням, наносящим ущерб сельскому и лесному хозяйству.

К вредителям растений относят различного рода насекомых и их личинок, питающихся соком растений, его тканями, корнями и т.п. В числе вредителей растений могут быть названы клещи, корневые и злаковые тли, проволочники, мухи настоящие и капустные, саранча, листовертки, ногохвостки, слепняки, фрачники, цикадовые и т.д.

10. Объективная сторона преступления, предусмотренного в ч. 2 комментируемой статьи, состоит в нарушении правил, установленных для борьбы с болезнями и вредителями растений, повлекшем по неосторожности тяжкие последствия.

11. Подпадает под ч. 2 ст. 249 (при наличии других признаков состава), например, нарушение правил, установленных Федеральным законом "О карантине растений": ввоз на территорию России подкарантинной продукции разрешается, если имеются документы на ввоз; запрещается ввоз подкарантинной продукции, зараженной карантинными объектами, а также если ввоз осуществляется с нарушением норм и правил карантина; подкарантинная продукция, зараженная карантинными объектами, подлежит обеззараживанию в пунктах пропуска через Государственную границу или в местах назначения; транспортные средства, использованные для перевозок подкарантинной продукции, подлежат обязательной очистке или в случае необходимости обеззараживанию; и т.д.

12. Преступление окончено в момент наступления тяжких последствий.

Их содержание определяется в каждом конкретном случае.

13. Субъективная сторона характеризуется неосторожной формой вины.

14. Субъектом нарушения правил, установленных для борьбы с болезнями и вредителями растений, может быть любое лицо, обязанное их соблюдать, достигшее возраста 16 лет, в том числе должностное лицо или лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческих или иных организациях.

Статья 250. Загрязнение вод

Комментарий к статье 250

1. Предмет преступления - воды, понимаемые как химическое соединение водорода и кислорода и как вся вода, находящаяся в водных объектах.

2. Законодатель в диспозиции комментируемой статьи выделяет:

а) поверхностные воды; б) подземные воды; в) источники питьевого водоснабжения. Все указанные понятия раскрываются в ВК РФ, который принят в 2006 г. и вступил в действие с 1 января 2007 г.

Поверхностные водные объекты состоят из поверхностных вод и покрытых ими земель в пределах береговой линии. К поверхностным водным объектам относятся: 1) моря или их отдельные части (проливы, заливы, в том числе бухты, лиманы и др.); 2) водотоки (реки, ручьи, каналы); 3) водоемы (озера, пруды, обводненные карьеры, водохранилища); 4) болота; 5) природные выходы подземных вод (родники, гейзеры); 6) ледники, снежники.

Следует заметить, однако, что ст. 250 охраняет в настоящее время, после принятия ВК РФ, только часть поверхностных вод. Морские воды - моря или их отдельные части (проливы, заливы, в том числе бухты, лиманы и др.) - являются объектом охраны ст. 252 УК РФ - загрязнение морской среды.

3. Подземные водные объекты включают в себя водоносные горизонты и бассейны подземных вод.

4. Под источниками питьевого водоснабжения понимают специально отнесенные к таковым защищенные от загрязнения и засорения поверхностные и подземные водные объекты, используемые для централизованного или нецентрализованного питьевого водоснабжения.

Для целей питьевого и хозяйственно-бытового водоснабжения должны использоваться защищенные от загрязнения и засорения поверхностные водные объекты и подземные водные объекты, пригодность которых для указанных целей определяется на основании санитарно-эпидемиологических заключений.

Источники питьевого водоснабжения имеют особый режим их использования.

5. Объективная сторона включает деяние, последствия и причинную связь между первым и вторым: загрязнение, засорение, истощение поверхностных или подземных вод, источников питьевого водоснабжения либо иное изменение их природных свойств, если эти деяния повлекли причинение существенного вреда животному или растительному миру, рыбным запасам, лесному или сельскому хозяйству.

6. Формами деяния по ст. 250 выступают: а) загрязнение вод; б) засорение вод; в) истощение вод; г) иное изменение их природных свойств.

Для наличия состава преступления достаточно какой-либо одной формы (при условии наступления последствий).

7. Загрязнение вод в узком смысле представляет собой 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 водных объектов.

Под вредными веществами, в свою очередь, понимают химические, биологические, радиоактивные и иные вещества, химические и иные соединения, отрицательно влияющие на качество воды.

8. К способам загрязнения вод можно отнести сброс в водные объекты неочищенных в установленном порядке дренажных либо сточных вод, а также нарушение других правил использования водных объектов, например установленных в водном законодательстве.

Загрязнение может быть вызвано и нарушением общих требований к охране водных объектов (запрет эксплуатации самоходных и несамоходных судов без устройств по сбору сточных вод, отходов и отбросов, образующихся на этих судах; запрет засорения ледяного покрова водных объектов, ледников и снежников производственными, бытовыми и иными отходами и отбросами, а также загрязнения их нефтяными продуктами, ядохимикатами и другими вредными веществами; недопустимость захоронений отходов, свалок, кладбищ, скотомогильников и других объектов, влияющих на состояние подземных вод, и т.д.).

Наконец, загрязнение вод может быть результатом превышения нормативов предельно допустимых вредных воздействий на водные объекты.

9. Под засорением вод следует понимать сброс или поступление иным способом в водные объекты предметов или взвешенных частиц, ухудшающих состояние и затрудняющих использование водных объектов.

10. Истощение вод представляет собой постоянное сокращение запасов и ухудшение качества поверхностных и подземных вод.

11. Иное изменение природных свойств вод - это неблагоприятное изменение качества воды в виде, например, снятия или уменьшения ее лечебных свойств, негативного изменения физических свойств воды, повышения теплового режима воды.

12. Для наличия состава преступления по ч. 1 ст. 250 необходимо причинение существенного вреда: а) животному миру; б) растительному миру; в) рыбным запасам; г) лесному хозяйству; д) сельскому хозяйству.

13. Под существенным вредом животному миру, согласно Постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. N 14 "О практике применения судами законодательства об ответственности за экологические правонарушения", следует понимать возникновение болезней и гибель водных и иных животных.

Существенный вред животному миру характеризуется, кроме того, экологической ценностью утраченного природного объекта, уничтоженных животных, изменением их генетического фонда.

Существенный вред растительному миру - это болезнь и гибель растений, в том числе растительности на берегах водных объектов, изменение генетического фонда растений.

Существенный вред рыбным запасам представляет собой их уничтожение, а также уничтожение мест нереста и нагула, заболевания и гибель рыб, в том числе массовое изменение их генетического фонда, уничтожение экологически ценных рыб и т.п.

Существенный вред лесному хозяйству может выражаться в уничтожении лесов на какой-либо территории, их заболевании, в том числе высыхании леса, вынужденной миграции диких животных и птиц и т.д.

Под существенным вредом сельскому хозяйству понимают изменение уровня деградации земель, вывод их из сельскохозяйственного оборота, уничтожение, в том числе подтопление и затопление, или заражение сельскохозяйственных посевов или насаждений, гибель или заболевание сельскохозяйственных животных и т.д.

14. Субъективная сторона характеризуется умышленной и неосторожной виной.

15. Субъектом выступает любое лицо, достигшее 16 лет.

16. К числу квалифицирующих признаков загрязнения вод, сформулированных в ч. 2 ст. 250 УК РФ, законодатель относит: а) причинение вреда здоровью человека; б) массовую гибель животных; в) загрязнение вод на территории заповедника; г) загрязнение вод на территории заказника; д) загрязнение вод в зоне экологического бедствия; е) загрязнение вод в зоне чрезвычайной экологической ситуации.

17. Заповедник представляет собой особо охраняемый законом природный комплекс (земля, недра, воды, растительный и животный мир), изъятый навсегда из хозяйственного использования и не подлежащий изъятию ни для каких иных целей, имеющий природоохранное, научное, эколого-просветительское значение как эталон естественной природной среды, типичный или редкий ландшафт, место сохранения генетического фонда растений и животных.

18. Под заказником понимают природный комплекс, предназначенный для сохранения или воспроизводства одних видов природных ресурсов в сочетании с ограниченным и согласованным использованием других видов природных ресурсов.

19. О понятии зоны чрезвычайной экологический ситуации см. комментарий к ст. 247 УК РФ.

20. Особо квалифицированный состав загрязнения вод предусмотрен в ч. 3 ст. 250. В качестве него выступает любой вид загрязнения вод, указанный в ч. ч. 1 или 2 ст. 250, повлекший по неосторожности смерть человека.

Статья 251. Загрязнение атмосферы

Комментарий к статье 251

1. Общим понятием "загрязнение атмосферы" охватываются два самостоятельных состава преступления: нарушение правил выброса в атмосферу загрязняющих веществ и нарушение эксплуатации установок, сооружений и иных объектов.

Объединение их в одной статье объясняется тем, что в результате их совершения страдает один и тот же объект и наступают одинаковые последствия - загрязнение или иное изменение природных свойств воздуха.

2. Атмосферный воздух представляет собой жизненно важный компонент окружающей природной среды, естественную смесь газов атмосферы, находящуюся за пределами жилых, производственных и иных помещений.

Статья не распространяется на воздух в жилых, производственных и иных помещениях. При загрязнении воздуха в них возможно привлечение к уголовной ответственности по ст. ст. 143, 215, 217, 219 УК РФ (см. комментарий к ним).

3. Предметом первого преступления, предусмотренного в комментируемой статье, выступают правила выброса в атмосферу загрязняющих веществ (т.е. химических или биологических веществ, содержащихся в атмосферном воздухе, которые в определенных концентрациях оказывают вредное воздействие на здоровье человека и окружающую природную среду).

Легально разрешен так называемый технический норматив выброса, т.е. норматив выброса вредного (загрязняющего) вещества в атмосферный воздух, устанавливаемый для передвижных и стационарных источников выбросов, технологических процессов, оборудования и отражающий максимально допустимую массу выброса этого вещества в расчете на единицу продукции, мощности пробега транспортных или иных передвижных средств и другие показатели.

Законодательство определяет также предельно допустимые выбросы - нормативы, устанавливаемые для стационарного источника загрязнения атмосферного воздуха.

В случае невозможности соблюдения юридическим лицом предельно допустимых выбросов указанные органы (по согласованию с органами санитарно-эпидемиологического надзора) могут устанавливать временно согласованные выбросы.

4. Диспозиция ст. 251 является бланкетной. При расследовании и рассмотрении уголовных дел необходимо непосредственное обращение к указанным в статье правилам. Они предусмотрены в Федеральных законах от 4 мая 1999 г. "Об охране атмосферного воздуха", от 10 января 2002 г. "Об охране окружающей среды"; Постановлении Правительства РФ от 28 ноября 2002 г. "О порядке ограничения, приостановления или прекращения выбросов вредных (загрязняющих) веществ в атмосферный воздух и вредных физических воздействий на атмосферный воздух"; Положении о нормативах выбросов вредных (загрязняющих) веществ в атмосферный воздух и вредных физических воздействий на него, утвержденном Постановлением Правительства РФ от 2 марта 2000 г.; Положении о государственном учете вредных воздействий на атмосферный воздух и их источников, утвержденном Постановлением Правительства РФ от 21 апреля 2000 г.; Положении о государственном контроле за охраной атмосферного воздуха, утвержденном Постановлением Правительства РФ от 15 января 2001 г., и др.

5. Несмотря на то что в названии второго состава преступления, предусмотренного в ст. 251, не говорится специально о каких-либо правилах, из сути деяния очевидно, что и это преступление имеет своим предметом правила эксплуатации различных объектов, т.е. нормы, регламентирующие порядок эксплуатации установок, сооружений и иных объектов, обеспечивающий безопасность жизни и здоровья людей и экологическую безопасность.

6. Объективная сторона первого состава заключается в нарушении правил выброса в атмосферу загрязняющих веществ, если это повлекло загрязнение или иное изменение природных свойств воздуха.

Типичными примерами деяния являются осуществление выбросов без разрешения соответствующих государственных органов и превышение предельно допустимых нормативов выбросов.

7. Объективная сторона второго состава состоит в нарушении эксплуатации установок, сооружений и иных объектов, если это повлекло загрязнение или иное изменение природных свойств воздуха.

Нарушение эксплуатации установок, сооружений и иных объектов выражается в несоблюдении соответствующих экологических правил, нарушении запретов, установленных ими, несовершении действий, предписанных правилами, и т.д. Так, эксплуатация объектов хозяйственной и иной деятельности, не имеющих предусмотренных правилами охраны атмосферного воздуха установок очистки газов и средств контроля за выбросами вредных (загрязняющих) веществ в атмосферный воздух, запрещена. Если указанный запрет игнорируется, при наличии последствий виновное лицо должно быть привлечено к уголовной ответственности по ч. 1 комментируемой статьи.

Нарушение эксплуатации установок, сооружений и иных объектов может заключаться также, например, в отключении очистных установок, непроведении их ремонта и т.п.

8. Последствия по составу альтернативно представлены загрязнением воздуха или иным изменением его природных свойств.

9. Субъективная сторона преступлений, предусмотренных в ч. 1 ст. 251, выражается в умышленной и неосторожной вине.

10. Субъект загрязнения атмосферы - лицо, достигшее возраста 16 лет, ответственное за соблюдение правил выброса загрязняющих веществ в атмосферу или за соблюдение правил эксплуатации установок, сооружений или иных объектов.

11. Квалифицирующий признак, предусмотренный в ч. 2 ст. 251, един и для нарушения правил выброса, и для нарушения эксплуатации установок, сооружений и иных объектов: это причинение вреда здоровью человека, наступившее по неосторожности.

12. В ч. 3 ст. 251 предусмотрена ответственность за деяния, указанные в двух первых частях статьи, если они повлекли по неосторожности смерть человека.

Статья 252. Загрязнение морской среды

Комментарий к статье 252

1. Предмет преступления, предусмотренного ст. 252, - морская среда, которая включает все виды вод, кроме указанных в ст. 250 УК РФ, а именно: внутренние морские воды, территориальное море, прилежащая зона, исключительная экономическая зона, открытое море, а также континентальный шельф.

2. Основные понятия определены в Федеральных законах от 31 июля 1998 г. "О внутренних морских водах, территориальном море и прилежащей зоне Российской Федерации", от 17 декабря 1998 г. "Об исключительной экономической зоне Российской Федерации" и др.

3. Внутренними морскими водами считаются воды, расположенные в сторону берега от исходных линий, от которых отмеряется ширина территориального моря РФ.

К внутренним морским водам относятся воды российских портов, ограниченные линией, проходящей через наиболее удаленные в сторону моря точки гидротехнических и других постоянных сооружений портов; воды заливов, бухт, губ и 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 морские мили; воды заливов, бухт, губ, лиманов, морей и проливов с шириной входа в них более чем 24 морские мили, исторически принадлежащих Российской Федерации, перечень которых устанавливается Правительством РФ и публикуется в "Извещениях мореплавателям".

4. Территориальное море представляет собой примыкающий к сухопутной территории или к внутренним морским водам морской пояс шириной 12 морских миль, отмеряемых от исходных линий, установленных в Федеральном законе "О внутренних морских водах, территориальном море и прилегающей зоне Российской Федерации". Иная ширина территориального моря может быть установлена в соответствии с международными договорами.

5. Под прилежащей зоной следует понимать морской пояс, который расположен за пределами территориального моря, прилегает к нему и внешняя граница которого находится на расстоянии 24 морских миль, отмеряемых от исходных линий, от которых отмеряется ширина территориального моря.

6. Исключительная экономическая зона РФ - это морской район, находящийся за пределами территориального моря и прилегающий к нему, с особым правовым режимом, установленным федеральным законодательством, международными договорами Российской Федерации и нормами международного права.

Внутренней границей исключительной экономической зоны является внешняя граница территориального моря; ее внешняя граница находится на расстоянии 200 морских миль от исходных линий, от которых отмеряется ширина территориального моря, если иное не предусмотрено международными договорами Российской Федерации.

7. Континентальный шельф РФ включает морское дно и недра подводных районов, находящиеся за пределами территориального моря страны на всем протяжении естественного продолжения ее сухопутной территории до внешней границы подводной окраины материка.

Подводной окраиной материка является продолжение континентального массива России, включающего поверхность и недра континентального шельфа, склона и подъема.

8. Открытое море понимается в международном праве как часть моря за пределами территории вод какого-либо государства; оно находится в общем пользовании всех государств.

9. Объективная сторона состава заключается в загрязнении морской среды. Оно наказуемо, если произведено: а) из находящихся на суше источников; б) вследствие нарушения правил захоронения или сброса с транспортных средств или возведенных в море искусственных сооружений веществ и материалов, вредных для здоровья человека и водных биологических ресурсов либо препятствующих правомерному использованию морской среды.

10. Под загрязнением морской среды понимают негативные изменения в ней, ухудшение качества морской среды вследствие привнесения в нее несвойственных ей вредных веществ, засорение ее или повышение содержания (концентрации) некоторых элементов, отрицательно влияющих на водные биологические ресурсы.

К водным биологическим ресурсам Федеральный закон от 20 декабря 2004 г. с изм. и доп. "О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов" относит рыб, водных беспозвоночных,

водных млекопитающих, водоросли, других водных животных и растений, находящихся в состоянии естественной свободы (ст. 1).

Нормативы предельно допустимых концентраций вредных веществ определяются, исходя из целевого назначения водного объекта (используемые для питьевого и хозяйственно-бытового водоснабжения, имеющие рыбохозяйственное значение).

В нормативах предельно допустимых вредных воздействий устанавливаются количественные и качественные ограничения вредных воздействий на морскую среду и природные ресурсы при осуществлении хозяйственной и иной деятельности, связанных с поступлением в морскую среду химических веществ и (или) их смесей, биологических веществ, радиоактивных веществ и излучений, взвешенных минеральных веществ, тепла, шума и вибрации, растений, животных и микроорганизмов, не свойственных данной экосистеме, и изъятием из морской среды водных биологических ресурсов и ресурсов недр; зоны влияния вредного воздействия на морскую среду и природные ресурсы по каждому виду воздействия и по совокупности всех его источников (исходя из гидрологических условий и восстановительных особенностей морских экосистем).

11. Первая форма деяния по объективной стороне состоит в загрязнении морской среды из находящихся на суше источников (объекты производственной деятельности, сельскохозяйственные, научные, военные и иные объекты). Конкретно это может выражаться: в эксплуатации указанных источников без очистных сооружений или с отключением очистных сооружений или установок; непредусмотренном, в том числе аварийном (залповом), сбросе сточных вод в море; организации на затопляемых приливом местах береговой отмели свалок различных производственных или бытовых отходов и т.д.

12. Вторая форма - загрязнение морской среды вследствие нарушения правил захоронения или сброса с транспортных средств (возведенных в море искусственных сооружений) веществ и материалов, вредных для здоровья человека и водных биологических ресурсов либо препятствующих правомерному использованию морской среды.

Правила регулируют захоронение или сброс в морскую среду: а) веществ и материалов, вредных для здоровья человека и водных биологических ресурсов; б) веществ и материалов, препятствующих правомерному использованию морской среды.

13. Под веществами и материалами, вредными для здоровья человека и водных биологических ресурсов, следует понимать вещества и материалы, которые при попадании в морскую среду способны создать опасность для здоровья людей или могут нанести ущерб водным биологическим ресурсам, а также вещества, подлежащие контролю в соответствии с международными договорами РФ. К вредным веществам и материалам, сброс которых запрещен, относятся, например: все виды пластмасс, включая синтетические тросы, синтетические рыболовные сети и пластмассовые мешки для мусора; мусор, в том числе изделия из бумаги, ветошь, стекло, металл, бутылки, черепки, сепарационные, обшивочные и упаковочные материалы, за исключением пищевых отходов, которые образуются в процессе нормальной эксплуатации судов, свежей рыбы и ее остатков; боеприпасы, взрывчатые вещества, биологическое, химическое оружие и компоненты его приготовления; вещества, химический состав которых неизвестен и пределы допустимых концентраций которых в сбросе не установлены; химические вещества (ацетонциангидрин, ацетохлор, анилин, кадмий и соединения кадмия, масло карболовое, хлорбензол, дифенил, додецилфенол, свинец и соединения свинца, ртуть и соединения ртути, фосфор желтый или белый и т.д.); балластные воды, промывочные воды или иные остатки и смеси, содержащие указанные выше химические вещества.

14. Захоронение веществ и материалов, о котором говорится в правилах, представляет собой любое преднамеренное их удаление с транспортных средств или искусственных сооружений, а также любое преднамеренное уничтожение судов и иных плавучих средств, летательных аппаратов, искусственных островов, установок и сооружений.

Захоронением не считается удаление отходов и других материалов, присущих или являющихся результатом нормальной эксплуатации указанных средств и объектов, не превышающих предельно допустимых концентраций вредных веществ и нормативов предельно допустимых вредных воздействий на морскую среду и природные ресурсы.

15. Сброс вредных и иных веществ и материалов понимается как любой сброс с судов и иных плавучих средств, летательных аппаратов, искусственных островов, установок и сооружений, какими бы причинами он ни вызывался, включая любые утечку, удаление, разлив, протечку, откачку, выделение или опорожнение.

Сброс не включает выброс вредных веществ, происходящий непосредственно вследствие разведки, разработки и связанных с ними процессов обработки в море минеральных ресурсов внутренних морских вод и территориального моря, а также сброс вредных веществ для проведения правомерных морских научных исследований в целях борьбы с загрязнением или контроля над ним.

16. Основное правило, нарушение которого влечет загрязнение морской среды и уголовную ответственность по комментируемой статье, сформулировано в Федеральном законе "О

внутренних морских водах, территориальном море и прилежащей зоне Российской Федерации": "Захоронение отходов и других материалов, а также сброс вредных веществ во внутренних морских водах и в территориальном море запрещается". Федеральный закон "Об исключительной экономической зоне Российской Федерации" распространяет действие этой и других норм на исключительную экономическую зону страны с учетом международных норм и стандартов и международных договоров Российской Федерации.

При этом существует перечень отходов и материалов, захоронение которых запрещено; он публикуется в "Извещениях мореплавателям".

17. Исходя из изложенного нарушение правил захоронения вредных веществ или материалов может выражаться, например: в захоронении их в территориальном море, во внутренних водах или исключительной экономической зоне РФ; в самовольном, без разрешения, захоронении их на континентальном шельфе РФ; в захоронении веществ и материалов до получения разрешения на это или после получения уведомления об отказе; в захоронении с отступлением от условий, указанных в разрешении, или в отсутствие официального должностного лица.

18. Нарушение правил сброса вредных веществ выражается, например: в сбросе вредных веществ категории "A" в любых водах и с любых источников; сбросе вредных веществ категорий "B", "C", "D" не в процессе нормальной эксплуатации судов или других плавсредств или в процессе нормальной их эксплуатации, но с нарушением условий сброса и т.п.

19. Состав преступления, предусмотренный ч. 1 ст. 252, отнесен законодателем к числу формальных. Следует, однако, иметь в виду, что само преступное деяние уже предполагает наступление определенных последствий: морская среда должна быть загрязнена.

20. Субъективная сторона преступления, предусмотренного в ч. 1 ст. 252, характеризуется умышленной и неосторожной виной.

21. Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет, на которое возложены обязанности по соблюдению правил охраны окружающей природной, в том числе морской, среды. Это может быть и должностное лицо (капитан судна, например).

22. В ч. 2 ст. 252 УК предусмотрен квалифицированный состав загрязнения морской среды, который включает в себя загрязнение морской среды, причинение в результате этого существенного вреда здоровью человека, водным биологическим ресурсам, окружающей среде, зонам отдыха либо другим охраняемым законом интересам и причинную связь между деянием и последствием.

23. В ч. 3 ст. 252 предусмотрен особо квалифицирующий признак к составам, указанным в ч. ч. 1 и 2. Им выступает последовавшая в результате загрязнения морской среды смерть человека. Отношение виновного к смерти в силу прямого указания закона может быть только неосторожным.

Статья 253. Нарушение законодательства Российской Федерации о континентальном шельфе и об исключительной экономической зоне Российской Федерации

Комментарий к статье 253

1. Комментируемая статья содержит целый ряд самостоятельных составов преступлений, объединенных местом преступления - континентальным шельфом или исключительной экономической зоной РФ.

2. Понятия континентального шельфа и исключительной экономической зоны даны в комментарии к ст. 252.

3. В ч. 1 ст. 253 предусмотрены следующие составы преступлений: а) незаконное возведение искусственных островов, установок или сооружений на континентальном шельфе РФ; б) незаконное создание вокруг них или в исключительной экономической зоне РФ зон безопасности; в) нарушение правил строительства, эксплуатации, охраны и ликвидации возведенных сооружений и средств обеспечения безопасности морского судоходства.

А. Незаконное возведение искусственных островов, установок или сооружений на континентальном шельфе РФ.

4. Под сооружениями следует понимать прежде всего искусственные острова, установки и сооружения, создаваемые с любыми целями, а также подводные кабели и трубопроводы.

Создавать указанные объекты могут федеральные органы исполнительной власти и органы исполнительной власти субъектов РФ, российские физические и юридические лица (российские заявители); иностранные государства, их физические и юридические лица, компетентные международные организации (иностранные заявители).

5. На создание искусственных островов, установок и сооружений заявители представляют запрос не позднее чем за шесть месяцев до предполагаемого срока начала работ. Запрос должен содержать целый ряд сведений, например данные о заявителях и ответственных лицах, цели и назначение указанных объектов, технологические методы и средства проектируемых работ, сроки

их начала и окончания, описание экологических последствий, в том числе для морской среды, минеральных и живых ресурсов, меры по предупреждению или снижению возможного ущерба.

Федеральные органы исполнительной власти в течение 10 дней со дня получения запроса направляют заявителю уведомление о его получении и в пределах четырех месяцев - разрешение на создание искусственных островов, установок или сооружений либо уведомление об отказе.

В разрешении может быть отказано, если создается угроза безопасности России; создание объектов несовместимо с требованиями защиты минеральных или живых ресурсов; объекты ориентированы на заповедники, заказники, заповедные зоны или другие особо охраняемые природные территории и др.

6. Прокладывать подводные кабели и трубопроводы также могут российские и иностранные заявители в соответствии с нормами международного права при условии, что этим не создаются помехи региональному геологическому изучению континентального шельфа, поиску, разведке и разработке минеральных ресурсов или промыслу живых ресурсов, эксплуатации и ремонту ранее проложенных кабелей и трубопроводов и обеспечиваются меры по защите и сохранению минеральных и живых ресурсов.

7. Незаконное возведение сооружений может состоять: в возведении искусственных островов, установок, сооружений; прокладывании подводных кабелей или трубопроводов самовольно или до получения ответа на запрос либо после того, как получено уведомление об отказе; продолжении работ после прекращения или приостановления деятельности в связи с тем, что на объекте нарушено российское законодательство и международные договоры.

8. Преступление должно признаваться оконченным с момента начала незаконного строительства искусственного острова, установки, сооружения, поскольку любая деятельность по созданию указанных объектов возможна, согласно федеральному законодательству, только после получения разрешения от федеральных органов исполнительной власти.

9. Субъективная сторона состава характеризуется только прямым умыслом.

10. Субъект преступления - любое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Б. Незаконное создание вокруг искусственных островов, установок или сооружений или в исключительной экономической зоне РФ зон безопасности.

11. Вокруг искусственных островов, установок и сооружений устанавливаются зоны безопасности, которые простираются не более чем на 500 м от каждой точки внешнего края искусственных островов, установок и сооружений. Заявители, получившие разрешение на создание искусственных островов, установок и сооружений, обязаны обеспечивать исправное состояние постоянных средств предупреждения о наличии искусственных островов, установок и сооружений.

12. Незаконное создание зон безопасности, таким образом, имеет место всегда, когда незаконно возводятся искусственные острова, установки и сооружения.

Незаконное создание зон безопасности может выражаться также в увеличении законодательно установленных размеров этих зон.

13. Преступление окончено с момента создания зоны безопасности.

14. Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом.

15. Субъект преступления общий.

В. Нарушение правил строительства, эксплуатации, охраны и ликвидации возведенных сооружений и средств обеспечения безопасности морского судоходства.

16. Под правилами строительства, эксплуатации, охраны и ликвидации возведенных сооружений и средств обеспечения безопасности морского судоходства понимают установленные законодательными и иными нормативными актами нормы, регулирующие соответственно строительство, эксплуатацию, охрану или ликвидацию искусственных островов, установок, сооружений, зон безопасности вокруг них, а также подводных кабелей и трубопроводов.

17. Нарушение правил может выражаться, например: в передаче владения искусственными островами, установками или сооружениями другим владельцам; необеспечении исправности постоянных средств предупреждения; неудалении покинутых или неиспользуемых искусственных островов, установок и сооружений; необеспечении доступа на искусственные острова, установки и сооружения официальным должностным лицам; отступлении от мест строительства объектов, указанных в разрешении, и т.д.

18. Преступление окончено с момента нарушения указанных правил.

19. Субъективная сторона характеризуется умышленной виной.

20. Субъект - лицо, обязанное соблюдать правила строительства, эксплуатации, охраны и ликвидации возведенных сооружений и средств обеспечения безопасности морского судоходства. Прежде всего это лицо, получившее разрешение на создание искусственного острова, установки или сооружения, либо представитель юридического лица - владельца указанного объекта.

21. В ч. 2 ст. 253 содержатся три самостоятельных состава преступления: а) исследование естественных богатств континентального шельфа или исключительной экономической зоны РФ; б) их разведка; в) их разработка - без соответствующего разрешения.

Все названные преступления роднит предмет - естественные богатства континентального шельфа или исключительной экономической зоны России. Под ними следует понимать минеральные и другие неживые ресурсы и водные биоресурсы, находящиеся в водах, покрывающих морское дно, на морском дне и в его недрах.

Водные биоресурсы включают все виды рыб, морских млекопитающих, моллюсков, ракообразных, а также живые организмы, относящиеся к "сидячим видам" (это организмы, которые в период, когда возможен их промысел, находятся в неподвижном состоянии на морском дне или под ним либо не способны передвигаться иначе как находясь в постоянном физическом контакте с морским дном или его недрами), и др.

А. Исследование естественных богатств континентального шельфа или исключительной экономической зоны РФ без соответствующего разрешения.

22. Объективная сторона первого из этих составов заключается в исследовании естественных богатств континентального шельфа или исключительной экономической зоны без соответствующего разрешения.

Под исследованием естественных богатств континентального шельфа или исключительной экономической зоны понимают морские ресурсные исследования, т.е. прикладные научно-исследовательские работы, направленные на изучение, разведку минеральных ресурсов и промысел водных биоресурсов. Порядок исследования естественных богатств - разрешительный; он аналогичен вышеизложенному - применительно к созданию искусственных островов и других объектов.

23. Исследование естественных богатств по составу нарушает установленный порядок, проводится без получения необходимого разрешения.

24. Преступление окончено с момента начала исследований, проводимых без разрешения.

Б, В. Разведка и разработка естественных богатств континентального шельфа или исключительной экономической зоны РФ без соответствующего разрешения.

25. Объективная сторона двух других предусмотренных ч. 2 комментируемой статьи составов преступлений заключается в разведке или разработке естественных богатств континентального шельфа или исключительной экономической зоны РФ, проводимых без соответствующего разрешения.

26. Под разведкой естественных богатств следует понимать поиск минеральных ресурсов и водных биоресурсов, определение их продуктивности (количества, размеров), возможностей их промысла или разработки и т.п.

27. Разработка естественных богатств представляет собой промышленную добычу. Под разработку не подпадает их добыча в научно-исследовательских, контрольных и рыбоводных целях.

Лицензии на промысел водных биоресурсов действительны в течение календарного года в пределах установленных срока и квоты в указанных в них районах промысла водных биоресурсов на указанные виды ресурсов. На каждом судне, производящем промысел водных биоресурсов, должен находиться подлинник лицензии.

28. Разведка и разработка естественных богатств континентального шельфа или исключительной экономической зоны РФ влекут уголовную ответственность по ч. 2 ст. 253, если они производятся: самовольно, без обращения в уполномоченные федеральные органы исполнительной власти за получением лицензии; после подачи заявки на лицензирование, но до получения ответа на нее; после получения отказа в лицензировании или после истечения сроков действия лицензии; после получения положительного ответа о лицензировании, но до или без регистрации лицензии, после выбора указанной в лицензии квоты.

29. Анализируемые составы преступления окончены с момента начала действий.

30. Разведка и разработка естественных богатств континентального шельфа или исключительной экономической зоны РФ без надлежащей лицензии являются специальной нормой по отношению к общей, предусмотренной ст. 256 УК РФ. В случаях незаконной, без разрешения, добычи водных животных или растений на континентальном шельфе или в исключительной экономической зоне РФ ответственность должна наступать по ч. 2 ст. 253.

31. Субъективная сторона составов, предусмотренных ч. 2 комментируемой статьи, характеризуется только прямым умыслом.

32. Субъект преступлений - общий.

Статья 254. Порча земли

Комментарий к статье 254

1. Предметом преступления выступает земля, под которой понимают поверхность, охватывающую плодородный слой почвы.

Статья 1 ЗК РФ определяет землю как природный объект, охраняемый в качестве важнейшей составной части природы, природный ресурс, используемый в качестве средства производства в сельском хозяйстве и лесном хозяйстве и основы осуществления хозяйственной и иной деятельности на территории РФ, и одновременно как недвижимое имущество, объект права собственности и иных прав на землю.

2. Назначение земли (сельскохозяйственные земли, земли населенных пунктов, промышленные земли, земли природоохранного назначения, земли лесного или водного фонда и т.п.) квалифицирующего значения для данного состава не имеет.

3. Объективная сторона заключается в порче земли, которую законодатель определяет как отравление, загрязнение или иную порчу земли вредными продуктами хозяйственной или иной деятельности вследствие нарушения правил обращения с удобрениями, стимуляторами роста растений, ядохимикатами и иными опасными химическими или биологическими веществами при их хранении, использовании и транспортировке, повлекшие причинение вреда здоровью человека или окружающей среде.

Деяние по составу альтернативно представлено следующими формами: а) отравлением земли вредными продуктами хозяйственной или иной деятельности; б) загрязнением земли этими продуктами; в) иной порчей земли указанными продуктами.

Обязательное условие уголовной ответственности, относящееся к деянию, - способ порчи земли. Деяние должно нарушать правила обращения с удобрениями, стимуляторами роста растений, ядохимикатами и иными опасными химическими или биологическими веществами при их хранении, использовании и транспортировке.

Последствие выражается в причинении вреда здоровью человека или окружающей среде.

4. Если представить себе состав порчи земли по порядку совершения действий и наступления последствий, получим следующее: нарушение правил обращения с удобрениями, стимуляторами роста растений, ядохимикатами и иными опасными химическими или биологическими веществами при их хранении, использовании и транспортировке, которое повлекло отравление, загрязнение или иную порчу земли вредными продуктами хозяйственной или иной деятельности, которые, в свою очередь, повлекли причинение вреда здоровью человека или окружающей среде.

Деяние, таким образом, уже выступает последствием, и применительно к составу порчи земли можно говорить о последствиях двух порядков. Соответственно, причинная связь должна устанавливаться между нарушением правил, указанных выше, и порчей земли, а также между порчей земли и причинением вреда здоровью человека или окружающей среде.

5. В нормативную базу ст. 254 входят: ЗК РФ, Федеральные законы от 19 июля 1997 г. "О безопасном обращении с пестицидами и агрохимикатами"; от 30 марта 1999 г. "О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения"; от 10 января 2002 г. "Об охране окружающей среды" и др.

6. Правила, нарушение которых влечет порчу земли, регулируют порядок обращения: а) с удобрениями; б) стимуляторами роста растений; в) ядохимикатами; г) иными опасными химическими или биологическими веществами.

Под удобрениями понимают органические и минеральные вещества, содержащие элементы питания растений. Удобрения применяются в сельском хозяйстве и рыбоводстве для повышения урожайности культурных растений и рыбопродуктивности прудов. В зависимости от химического состава удобрения делятся на органические и минеральные (неорганические); выделяют также бактериальные удобрения.

Стимуляторы роста растений - это природные или синтетические вещества, позитивно влияющие на рост растений путем ускорения деления их клеток или растяжения клеток в длину. К природным стимуляторам роста растений относятся фитогормоны (ауксины, абсцизовая кислота, гиббереллины, цитокинины и др.), к синтетическим - их аналоги (индолилуксусная, нафтилуксусная кислоты, морфактины и т.д.).

Ядохимикатами называют пестициды, т.е. химические или биологические препараты, используемые для борьбы с вредителями и болезнями растений, сорными растениями, вредителями хранящейся сельскохозяйственной продукции, бытовыми вредителями и внешними паразитами животных, а также для предуборочного удаления листьев (дефолианты), предуборочного подсушивания растений (десиканты).

Под иными опасными химическими или биологическими веществами следует понимать вещества, не вошедшие ни в одну из вышеперечисленных групп (удобрения, стимуляторы роста растений, ядохимикаты), используемые в сельском хозяйстве, растениеводстве, животноводстве и для иных целей, применение которых может вызвать причинение вреда жизни и здоровью людей или окружающей среде (например, химические мелиоранты, кормовые добавки).

7. Законодатель указывает на конкретные виды правил обращения с удобрениями, стимуляторами роста растений, ядохимикатами и иными опасными химическими или биологическими веществами, нарушение которых может при определенных условиях повлечь

уголовную ответственность по ст. 254: а) правила обращения с вредными и опасными веществами при их хранении; б) правила обращения с ними при их использовании; в) правила обращения с указанными веществами при их транспортировке.

Под обращением понимают все виды деятельности с указанными веществами в рамках хранения, использования или транспортировки.

Хранение указанных веществ предполагает их нахождение в каком-либо месте.

Использование представляет собой применение для сельскохозяйственных или иных работ, других целей (производства товаров (продукции), оказания услуг).

Транспортировка удобрений, стимуляторов роста растений, ядохимикатов и иных опасных химических или биологических веществ традиционно понимается как их перемещение в пространстве, предпринятое с любыми целями, на любом виде транспорта (железнодорожном, автомобильном, водном, воздушном, гужевом и т.п.).

8. В числе конкретных правил обращения с удобрениями, стимуляторами роста растений, ядохимикатами и иными опасными химическими или биологическими веществами могут быть названы следующие:

- в интересах охраны здоровья человека, окружающей среды и для оценки состояния почв устанавливаются нормативы предельно допустимых концентраций вредных веществ, вредных микроорганизмов и других загрязняющих почву биологических веществ в почве;

- запрещается применение токсичных химических препаратов, не подвергающихся распаду;

- не допускается оборот пестицидов и агрохимикатов, которые не внесены в Государственный каталог пестицидов и агрохимикатов, разрешенных к применению на территории РФ;

- оборот пестицидов ограниченного использования ввиду высокой вероятности негативного воздействия на здоровье людей и окружающую природную среду осуществляется по специальному разрешению и только гражданами со специальной профессиональной подготовкой;

- хранение пестицидов и агрохимикатов разрешается в специализированных хранилищах. Бестарное хранение пестицидов запрещается;

- транспортировка пестицидов и агрохимикатов допускается только в специально оборудованных транспортных средствах.

9. Соответственно, правила обращения считаются нарушенными, если: превышены нормативы предельно допустимых концентраций вредных веществ в почве; применены неразрешенные химические вещества или токсичные химические препараты; применены неразрешенные в России пестициды и агрохимикаты; пестициды и агрохимикаты хранятся вне специализированных хранилищ или транспортируются не в специализированных транспортных средствах; к работе с пестицидами ограниченного использования допущены граждане, не имеющие специальной профессиональной подготовки, и т.п.

10. Общее понятие порчи земли определяется экологическим законодательством как равнозначное понятиям уничтожения или повреждения ее плодородного слоя, т.е. как полное или частичное его разрушение, сопровождаемое ухудшением физических или биологических свойств либо снижением природно-хозяйственной ценности земель.

11. Согласно прямому указанию законодателя порча земли по ст. 254 наступает от вредных продуктов хозяйственной или иной деятельности.

Хозяйственная деятельность - это работа в любой сфере народного хозяйства (сельское хозяйство, промышленность, рыболовство, растениеводство и т.п.).

Под иной деятельностью следует понимать все остальные виды деятельности (например, учебную, научную, военную и т.д.).

12. Отравление земли представляет собой заболевание ее плодородного слоя в результате воздействия вредных продуктов хозяйственной или иной деятельности.

13. Загрязнение земли определяется как ухудшение ее качества в результате антропогенной деятельности, характеризующееся увеличением (появлением) химических веществ или уровня радиации по сравнению с их фоновыми значениями или на начало сравниваемого периода, либо - в отношении применяемых в сельском и лесном хозяйстве средств химизации - увеличением их содержания свыше предельно или ориентировочно допустимых концентраций в почве.

14. Под иной порчей земли понимают ее захламление, засоление, заражение и т.п.

Захламление земли - это размещение в неустановленных местах предметов хозяйственной деятельности, твердых производственных и бытовых отходов (металлолома, стеклобоя, строительного мусора, древесных остатков). Засоление земли означает повышение в ней содержания легкорастворимых в воде минеральных солей (хлоридов, сульфатов, карбонатов натрия, кальция и магния) и перевод земли в одну из следующих категорий почв: солончаки (сильно засоленные), солончаковые (менее засоленные) и солонцы (засоленные ниже пахотного слоя). Заражение земли состоит в привнесении в нее возбудителей бактериальных, паразитарных, инфекционных и иных заболеваний.

15. Последствия второго порядка, предусмотренные в ч. 1 комментируемой статьи, альтернативно состоят в причинении вреда здоровью человека или окружающей среде.

16. Субъективная сторона характеризуется умышленной и неосторожной виной.

17. Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет, обязанное соблюдать правила обращения с удобрениями, стимуляторами роста растений, ядохимикатами и иными опасными химическими или биологическими веществами.

18. Квалифицированный состав (ч. 2 ст. 254) предусматривает ответственность за порчу земли, совершенную в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации (см. комментарий к ст. 247).

19. В ч. 3 ст. 254 содержится особо квалифицированный состав преступления - порча земли, повлекшая по неосторожности смерть человека.

20. Норма, предусмотренная комментируемой статьей, является общей по отношению к содержащейся в ст. 247 УК РФ (нарушение правил обращения экологически опасных веществ и отходов). Применению в конкретном случае, например при порче земли в результате нарушения правил обращения с пестицидами, пришедшими в негодность, подлежит ст. 247 УК РФ.

Статья 255. Нарушение правил охраны и использования недр

Комментарий к статье 255

1. Статья содержит два самостоятельных состава преступления - нарушение правил охраны и использования недр и самовольную застройку площадей залегания полезных ископаемых.

2. Согласно Закону РФ "О недрах" недра являются частью земной коры, расположенной ниже почвенного слоя, а при его отсутствии - ниже земной поверхности и дна водоемов и водотоков, простирающейся до глубин, доступных для геологического изучения и освоения.

3. Предметом первого состава преступления выступают правила охраны и использования недр при проектировании, размещении, строительстве, вводе в эксплуатацию и эксплуатации горнодобывающих предприятий или подземных сооружений, не связанных с добычей полезных ископаемых.

Правила содержатся в Законе РФ "О недрах", Федеральном законе "Об охране окружающей среды", в Постановлении Правительства РФ от 12 мая 2005 г. "Об утверждении Положения о государственном контроле за геологическим изучением, рациональным использованием и охраной недр", в Положении о порядке выдачи разрешений на застройку площадей залегания полезных ископаемых, утвержденном Постановлением Госгортехнадзора России от 30 августа 1999 г., и др.

4. Понятие охраны недр традиционно; она предполагает их сохранность, предотвращение экологически вредного воздействия на недра хозяйственной и иной деятельности человека.

Использование недр (пользование недрами) состоит из:

- регионального геологического изучения, в том числе геолого-геофизических работ, геологической съемки, инженерно-геологических изысканий, научно-исследовательских и других работ, проводимых без существенного нарушения целостности недр;

- геологического изучения, включающего поиски и оценку месторождений полезных ископаемых, а также геологического изучения и оценки пригодности участков недр для строительства и эксплуатации подземных сооружений, не связанных с добычей полезных ископаемых;

- разведки и добычи полезных ископаемых, в том числе использования отходов горнодобывающего и связанных с ним перерабатывающих производств;

- строительства и эксплуатации подземных сооружений, не связанных с добычей полезных ископаемых;

- образования особо охраняемых геологических объектов, имеющих научное, культурное, эстетическое, санитарно-оздоровительное и иное значение (научные и учебные полигоны, геологические заповедники, заказники, памятники природы, пещеры и другие подземные полости);

- сбора минералогических, палеонтологических и других геологических коллекционных материалов.

5. Объективная сторона первого состава преступления, предусмотренного ст. 255, заключается 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, если оно повлекло причинение значительного ущерба.

6. К конкретным правилам охраны и использования недр можно отнести: обязательность соблюдения лицензионного порядка пользования недрами; проведение государственной экспертизы и государственный учет запасов полезных ископаемых, а также участков недр, используемых в целях, не связанных с добычей полезных ископаемых; обеспечение наиболее полной извлекаемости из недр запасов основных и совместно с ними залегающих полезных

ископаемых и попутных компонентов; охрана месторождений полезных ископаемых от затопления, обводнения, пожаров и других факторов, снижающих качество полезных ископаемых и промышленную ценность месторождений или осложняющих их разработку; предотвращение загрязнения недр, особенно при подземном хранении нефти, газа или иных веществ и материалов, захоронении вредных веществ и отходов производства, сбросе сточных вод; соблюдение установленного порядка консервации и ликвидации предприятий по добыче полезных ископаемых и подземных сооружений, не связанных с добычей полезных ископаемых; предупреждение самовольной застройки площадей залегания полезных ископаемых и соблюдение установленного порядка использования этих площадей в иных целях; предотвращение накопления промышленных и бытовых отходов на площадях водосбора и в местах залегания подземных вод, используемых для питьевого или промышленного водоснабжения; приведение участков земли и других природных объектов, нарушенных при пользовании недрами, в состояние, пригодное для их дальнейшего использования, и др.

7. Помимо правил охраны и использования недр, нарушение которых влечет уголовную ответственность по ст. 255, существуют правила безопасного ведения работ, связанных с пользованием недрами. Они включают положения, преимущественно направленные на охрану жизни и здоровья людей.

Нарушение указанных правил, если оно повлекло по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью человека, его смерть либо смерть двух или более лиц, влечет уголовную ответственность по ст. 216 УК РФ.

8. Обязательным признаком состава преступления является последствие в виде значительного ущерба. Он определяется в каждом случае индивидуально.

9. Субъективная сторона характеризуется умышленной и неосторожной виной.

10. Субъектом выступает лицо, обязанное соблюдать правила охраны и использования недр при проектировании, размещении, строительстве, вводе в эксплуатацию и эксплуатации горнодобывающих предприятий или подземных сооружений, не связанных с добычей полезных ископаемых, достигшее возраста 16 лет.

11. Самовольная застройка площадей залегания полезных ископаемых (второй состав) посягает на следующий порядок. Проектирование и строительство населенных пунктов, промышленных комплексов и других хозяйственных объектов разрешаются только после того, как получено заключение федерального органа управления государственным фондом недр или его территориального подразделения об отсутствии полезных ископаемых в недрах под участком предстоящей застройки.

Застройка площадей залегания полезных ископаемых, а также дислокация в местах их залегания подземных сооружений допускаются с разрешения федерального органа управления государственным фондом недр или его территориальных подразделений и органов государственного горного надзора только в том случае, если обеспечена возможность извлечения полезных ископаемых или доказана экономическая целесообразность застройки.

12. Предметом преступления выступают площади залегания полезных ископаемых, под которыми следует понимать участки недр, в которых, по данным геологического изучения, располагаются месторождения полезных ископаемых.

13. Объективная сторона заключается в самовольной застройке площадей залегания полезных ископаемых, если это деяние повлекло причинение значительного ущерба.

Под самовольной застройкой площадей залегания полезных ископаемых понимают возведение на указанных площадях без разрешения уполномоченных государственных органов любых зданий, строений, сооружений любого функционального предназначения.

14. Субъективная сторона характеризуется умышленной и неосторожной виной.

15. Субъектом самовольной застройки площадей залегания полезных ископаемых выступает любое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Статья 256. Незаконная добыча (вылов) водных биологических ресурсов

Комментарий к статье 256

1. Статья 256 УК содержит два самостоятельных состава преступления: это незаконную добычу (вылов) водных биологических ресурсов, предусмотренную в ч. 1 статьи, и незаконную добычу котиков, морских бобров или иных морских млекопитающих (ч. 2 ст. 256 УК РФ).

2. Предмет незаконной добычи (вылова) водных биологических ресурсов по ч. 1 ст. 256 УК, соответственно, водные биологические ресурсы, к которым Федеральный закон от 20.12.2004 с изм. и доп. "О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов" относит рыб, водных беспозвоночных, водных млекопитающих, водоросли, других водных животных и растений, находящихся в состоянии естественной свободы (ст. 1).

3. Рыбы представляют собой надкласс водных позвоночных, особенности анатомии, физиологии, экологии и поведения которых определяются обитанием в воде (карп, карась, лещ, осетр, форель и т.д.).

4. К водным беспозвоночным относятся такие животные, как губки, кишечнополостные (коралловые и иные полипы, медузы), моллюски (улитки, ракушки, хитоны, каракатицы, кальмары, осьминоги), иглокожие (морские звезды, офиуры, морские ежи, морские лилии, голотурии), ракообразные (раки, креветки, крабы, омары, лангусты).

5. Под водными млекопитающими следует понимать млекопитающих, сферой обитания которых выступает морская среда (котики, морские бобры, моржи, тюлени и т.д.).

6. Водоросли - это в основном растения, используемые как продукты питания, корм скоту, лекарственные средства и их компоненты.

7. Другие водные животные и растения, находящиеся в состоянии естественной свободы, это, например, пресноводные млекопитающие (байкальские и ладожские тюлени); земноводные (лягушки, жабы, тритоны); пресмыкающиеся (морские черепахи, морские змеи, крокодилы); растения, не относящиеся к водорослям.

Водоплавающие птицы не подпадают под понятие иных водных животных. Их незаконная добыча должна влечь уголовную ответственность по ст. 258 УК РФ.

8. Объективная сторона выражается в незаконной добыче рыбы, морского зверя и иных водных животных или промысловых морских растений, когда налицо условия уголовной ответственности, точно указанные в ч. 1 ст. 256.

9. Объективная сторона выражается в незаконной добыче (вылове) водных биологических ресурсов, когда налицо условия уголовной ответственности, точно указанные в ч. 1 ст. 256 УК РФ.

Добыча (вылов) незаконна, если она нарушает нормы природоохранного законодательства, регулирующего порядок и основания их добычи. В их числе следует назвать Федеральные законы от 24 апреля 1995 г. "О животном мире", от 10 января 2002 г. "Об охране окружающей среды", от 20 декабря 2004 г. "О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов"; Постановления Правительства РФ от 18 июля 1996 г. "О правилах, сроках и перечнях разрешенных к применению орудий и способов добывания объектов животного мира", от 6 января 1997 г. "Об утверждении Правил добывания объектов животного мира, принадлежащих к видам, занесенным в Красную книгу Российской Федерации", от 15 декабря 2005 г. "О распределении общих допустимых уловов водных биологических ресурсов применительно к видам квот их добычи (вылова)"; ежегодные распоряжения Правительства РФ о квотах вылова водных биологических ресурсов, Приказ ФСБ России от 26 сентября 2005 г. "Об утверждении Положения о порядке осуществления государственного контроля в сфере охраны морских биологических ресурсов", Приказ Минсельхоза России от 28 июля 2005 г. "Об утверждении Типовых правил рыболовства"; Приказ Минсельхоза России от 18 мая 2005 г. "Об утверждении Перечня водных биологических ресурсов, организация и регулирование промышленного, любительского и спортивного рыболовства, а также охрана которых органами государственной власти субъектов Российской Федерации не осуществляется" и т.д.

10. Добыча (вылов) водных биологических ресурсов признается незаконной, если она осуществляется: а) без разрешения (лицензии), когда такое разрешение является обязательным; б) с нарушением условий действия лицензии (вылавливается большее количество рыбы, например); в) при добыче животных и растений, занесенных в Красную книгу; г) в запретное время (время нереста или линьки животных), в запрещенных местах и т.д.

11. Пленум Верховного Суда РФ в Постановлении от 5 ноября 1998 г. специально указал, что необходимо отграничивать экологические преступления от экологических проступков, т.е. виновных противоправных деяний, причиняющих вред окружающей природной среде и здоровью человека, за которые установлена административная ответственность. При этом особое внимание следует уделять выяснению всех обстоятельств, характеризующих состав экологического правонарушения, последствия противоправного деяния, размера нанесенного вреда и причиненного ущерба.

В частности, разграничение уголовно наказуемой добычи (вылова) водных биологических ресурсов (ст. 256 УК) и аналогичного административного проступка необходимо проводить по признакам наличия крупного ущерба, применения самоходного транспортного плавающего средства или взрывчатых и химических веществ, электротока либо иных способов массового истребления, а также по обстоятельствам места совершения деяния (места нереста или миграционные пути к ним, территории заповедника, заказника, зоны экологического бедствия или зоны чрезвычайной экологической ситуации) (п. 13 Постановления Пленума).

12. Видами уголовно наказуемой добычи (вылова) водных биологических ресурсов выступают: а) незаконная добыча (вылов), повлекшая причинение крупного ущерба; б) незаконная добыча (вылов) с применением самоходного транспортного плавающего средства или взрывчатых и химических веществ, электротока либо иных способов массового истребления водных биологических ресурсов; в) незаконная добыча (вылов) в местах нереста или на миграционных

путях к ним; г) незаконная добыча (вылов) на особо охраняемых природных территориях либо в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации.

13. Решая вопрос о том, является ли ущерб, причиненный незаконной добычей (выловом) водных биологических ресурсов, крупным (п. "а" ч. 1 ст. 256 УК РФ), нужно учитывать количество добытого, поврежденного или уничтоженного, распространенность животных, их отнесение к специальным категориям, например к редким и исчезающим видам, экологическую ценность, значимость для конкретного места обитания, а также иные обстоятельства содеянного. При этом судам надлежит учитывать и причиненный экологический вред, т.е. вред, в целом нанесенный животному и растительному миру.

К такому вреду следует, в частности, относить ущерб, причиненный уничтожением мест нереста, гибелью большого количества мальков, отловом или уничтожением животных и растений, занесенных в Красную книгу РФ (п. 16 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г.), например атлантического осетра, азовской белуги, белорыбицы, обыкновенного тайменя, озерного лосося, кумжи, стерляди, черного амура, морской миноги, малоротой палии, сига, кутума, кильдинской трески, волжской сельди, европейского хариуса, серого кита, малой касатки, нарвала, морской свиньи, клюворыла.

14. Преступный характер второго вида незаконной добычи (вылова) водных биологических ресурсов (п. "б" ч. 1 ст. 256 УК) определяется применением экологически опасных способов совершения деяния. Под ними понимается применение: а) самоходного транспортного плавающего средства; б) взрывчатых и химических веществ; в) электротока; г) иных способов массового истребления водных биологических ресурсов.

15. Понятие взрывчатых веществ дается в комментарии к ст. 222 УК РФ. Понятие химических веществ - в комментарии к ст. 247 УК РФ. Взрывчатые и химические вещества применяются в процессе добычи водных биологических ресурсов с различными целями (для глушения рыбы или других водных животных, их выманивания из нор и т.д.).

16. Под применением электротока следует понимать использование электрических зарядов в процессе добычи водных биологических ресурсов.

17. Иные способы массового истребления водных животных и растений представляют собой такие способы их добычи, которые влекут уничтожение большого количества указанных объектов. К ним традиционно относят способы гона и багрения, применение мелкоячеистых сетей и других средств рыбной ловли, крючковой снасти, газа, перегораживание водного объекта орудиями лова более чем на две трети его ширины и т.п.

18. Место нереста - нерестилище, т.е. место, используемое для метания рыбами половых продуктов (зрелой икры и молок) с целью последующего оплодотворения.

Некоторые рыбы для нереста идут из моря в реки (лососевые, осетровые) или из рек в моря (речной угорь). Проходы к нерестилищу называются миграционными путями.

19. Незаконная добыча (вылов) водных биологических ресурсов, предусмотренная п. п. "б", "в", "г" ч. 1 ст. 256 УК РФ, окончена с момента начала добычи (вылова), выслеживания, преследования, ловли независимо от того, были ли фактически добыты (выловлены) водные биологические ресурсы.

Преступления, связанные с причинением крупного ущерба (п. "а" ч. 1 ст. 256 УК), образуют оконченный состав лишь при наличии реального ущерба.

20. Незаконная добыча (вылов) водных биологических ресурсов по ч. 1 ст. 256 УК может быть совершена только на водных объектах, входящих в состав территории РФ.

21. Субъективная сторона характеризуется прямым и косвенным умыслом при незаконной добыче (вылове) водных биологических ресурсов, причинившей крупный ущерб, и только прямым умыслом по другим видам незаконной добычи (вылова) водных биологических ресурсов, предусмотренным ч. 1 ст. 256 УК.

22. Субъектом преступления выступает любое лицо, достигшее возраста 16 лет.

23. Предмет преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 256: а) котики; б) морские бобры; в) иные морские млекопитающие.

Котик - это млекопитающее из семейства ушастых тюленей; морской бобер - млекопитающее из семейства куньих. К иным морским млекопитающим следует относить таких морских (обитающих в море) зверей, как моржи, тюлени, киты, белухи, морские львы, дельфины и др.

24. Промысел морских млекопитающих регулируется законодательными актами многих государств мира и международными соглашениями, например Временной конвенцией от 9 февраля 1957 г. о сохранении котиков Северной части Тихого океана.

25. Объективная сторона состава заключается в незаконной добыче морских млекопитающих в открытом море или запретных зонах.

Добыча морских млекопитающих осуществляется только по специальным разрешениям; при их отсутствии, а также нарушении указанных в них условий она незаконна.

26. Добыча морских млекопитающих подпадает под ч. 2 ст. 256, если она осуществляется: а) в открытом море; б) в запретных зонах.

Добыча морских млекопитающих вне этих мест преступна, если имеются признаки деяния, предусмотренного ч. 1 ст. 256.

27. Под запретными зонами здесь следует понимать водную и околоводную территорию (сушу), как входящую, так и не входящую в состав Российской Федерации, на которой добыча морских млекопитающих полностью запрещена. Такие зоны определяются Правительством РФ и международными соглашениями.

Под понятие запретной зоны не подпадают территории заповедника и заказника. Незаконная добыча водных животных в них выделена законодателем в самостоятельную разновидность преступления (п. "г" ч. 1 ст. 256), которая влечет чуть более строгое наказание.

28. Преступление окончено с момента начала добычи, выслеживания, преследования, ловли морских млекопитающих независимо от того, были ли они фактически добыты.

29. Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом.

30. Субъектом выступает любое лицо, достигшее возраста 16 лет.

31. В ч. 3 ст. 256 УК РФ предусмотрены квалифицирующие признаки к обоим составам незаконной добычи (вылова) водных биологических ресурсов. К ним законодатель относит совершение преступления: с использованием своего служебного положения; группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

32. В силу прямого разъяснения Пленума Верховного Суда РФ в данном Постановлении от 5 ноября 1998 г. незаконная добыча (вылов) водных биологических ресурсов, совершенная должностным лицом или лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, не требует дополнительной квалификации по ст. ст. 201, 285 УК РФ.

33. Пленум подчеркнул: "Рассматривая дела, связанные с нарушением законодательства об охране природы, судам следует иметь в виду, что заранее обещанное приобретение добытой заведомо преступным путем продукции либо систематическое приобретение ее от одного и того же правонарушителя лицом, которое сознавало, что своими действиями дает возможность правонарушителю рассчитывать на содействие в сбыте этой продукции, должно квалифицироваться как соучастие в преступлении в форме пособничества", т.е. применительно к составу незаконной добычи (вылова) водных биологических ресурсов по ст. ст. 33, 256 УК (соответствующим частям).

Разовое, заранее не обещанное приобретение браконьерски добытых водных животных или растений влечет уголовную ответственность по ст. 175 УК РФ (приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем).

Статья 257. Нарушение правил охраны водных биологических ресурсов

Комментарий к статье 257

1. Предметом преступления являются правила охраны водных биологических ресурсов; понятие последних раскрывалось в анализе ст. 256 УК РФ.

2. Указанные правила содержатся в нормативных актах, названных в комментарии к ст. 256 УК РФ, а также в ВК РФ, Федеральном законе от 21 июля 1997 г. "О безопасности гидротехнических сооружений", Постановлении Правительства РФ от 13 августа 1996 г. "Об утверждении Требований по предотвращению гибели объектов животного мира при осуществлении производственных процессов, а также при эксплуатации транспортных магистралей, трубопроводов, линий связи и электропередачи" и т.д.

3. Объективная сторона заключается в нарушении правил охраны водных биологических ресурсов, если эти деяния повлекли массовую гибель рыбы или других водных биологических ресурсов, уничтожение в значительных размерах кормовых запасов либо иные тяжкие последствия.

Деяние по составу нарушения правил охраны водных биологических ресурсов альтернативно представлено следующими формами: а) сплав древесины; б) строительство мостов, дамб; в) транспортировка древесины и другой лесной продукции с лесосек; г) взрывные или иные работы; д) эксплуатация водозаборных сооружений и перекачивающих механизмов.

4. Нарушение правил охраны водных биологических ресурсов при сплаве древесины может выражаться: в осуществлении лесосплава по водным объектам, которые не включены в перечень объектов, используемых для этой цели; свободном, без судовой тяги, сплаве древесины на водных объектах, используемых для судоходства; в молевом сплаве древесины; в непроведении очистных работ на водных объектах с целью извлечения затонувшей древесины и т.д.

5. Нарушение правил охраны водных биологических ресурсов при строительстве мостов или дамб выражается: в строительстве без согласования или разрешения компетентных федеральных и региональных органов; в отступлении от согласованных мест строительства; в строительстве дамб без устройств для пропуска рыбы; в непроведении комплекса очистных мероприятий (неуборка строительного мусора и т.п.).

6. Транспортировка древесины и других лесных ресурсов - это перемещение лесной продукции от места ее заготовки к месту сплава по водным объектам. В отношении транспортировки лесной продукции действуют те же правила охраны водных биологических ресурсов, что и при производстве сплава древесины.

7. Нарушение правил охраны водных биологических ресурсов при производстве взрывных или иных работ - это их осуществление без согласования с надлежащими органами или без получения лицензии на проведение тех работ, по которым она необходима; производство взрывных работ, при которых используются ядерная и иные виды технологий, сопровождающихся выделением радиоактивных и токсичных веществ; непринятие мер по недопущению загрязнения, засорения или истощения водных объектов и т.п.

8. Под эксплуатацией водозаборных сооружений и перекачивающих механизмов следует понимать процесс использования гидротехнических сооружений, предназначенных для забора или перекачки воды из водного источника (реки, озера, подземного источника) для нужд гидроэнергетики, водоснабжения, ирригации.

Нарушение правил охраны водных биологических ресурсов при эксплуатации водозаборных сооружений и перекачивающих механизмов может выражаться в эксплуатации их без очистных сооружений, рыбозащитных устройств, водорегулирующих и водоучитывающих приборов, в заборе воды, существенно влияющем на состояние водного объекта, и т.д.

9. Последствиями нарушения правил охраны водных биологических ресурсов альтернативно выступают: а) массовая гибель рыбы или других водных биологических ресурсов; б) уничтожение в значительных размерах кормовых запасов либо в) иные тяжкие последствия.

10. Под уничтожением в значительных размерах кормовых запасов следует понимать приведение в негодность, истребление естественных источников питания водных животных (растений, планктона, насекомых, некоторых видов неценных распространенных видов рыб и т.п.) в таких размерах, при которых сокращение кормовых запасов начинает негативно сказываться на популяции рыбы или других водных биологических ресурсов.

11. Субъективная сторона характеризуется умышленной и неосторожной виной.

12. Субъект нарушения правил охраны водных биологических ресурсов - лицо, обязанное выполнять указанные правила (руководители и работники лесозаготовительных, строительных организаций, гидротехнических сооружений и т.д.).

Статья 258. Незаконная охота

Комментарий к статье 258

1. Предметом незаконной охоты выступают птицы и звери, которые находятся в состоянии естественной свободы.

Завладение домашними животными, а также находящимися в питомниках, в вольерах дикими животными или птицами подлежит квалификации как хищение чужого имущества.

Насекомые и иные членистоногие не могут быть предметом незаконной охоты.

2. Объективная сторона состава заключается в незаконной охоте, если при этом имеют место точно указанные в комментируемой статье признаки.

Охотой признаются такие действия, как выслеживание с целью добычи, преследование и сама добыча диких птиц и зверей (п. 12 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. "О применении судами законодательства об ответственности за экологические правонарушения"). К ней приравнивается нахождение в охотничьих угодьях с оружием, собаками, ловчими птицами, капканами и другими орудиями охоты либо с добытой продукцией охоты.

3. Признаками незаконной охоты является охота: а) без соответствующего разрешения; б) вопреки специальному запрету; в) лицом, не имеющим права на охоту или получившим лицензию без необходимых оснований; г) осуществляемая вне отведенных мест; д) в запрещенные сроки; е) запрещенными орудиями и способами (п. 12 вышеназванного Постановления Пленума).

4. Пользование животным миром, в том числе охота, осуществляется: юридическими лицами - на основании лицензии в течение указанного в ней срока, в границах определенной территории и акватории; гражданами - на основании именных разовых лицензий на добычу определенного количества объектов животного мира в определенном месте или на конкретный срок.

Порядок получения юридическими лицами долгосрочных лицензий регулируется Положением о порядке выдачи долгосрочных лицензий на пользование объектами животного мира, отнесенными к объектам охоты, утвержденным Приказом Минсельхоза России от 26 июня 2000 г. N 569. Порядок выдачи именных разовых лицензий определен в Положении о порядке выдачи именных разовых лицензий на использование объектов животного мира, отнесенных к объектам охоты, утвержденном Приказом Минсельхоза России от 4 января 2001 г. N 3.

5. Охота вопреки специальному запрету - это охота на птиц и зверей, которые не внесены в перечень объектов охоты, поскольку включены в Красную книгу РФ или Красные книги субъектов РФ.

6. Охота должна осуществляться лицами, имеющими право на охоту. Правом охоты с охотничьим огнестрельным оружием пользуются все российские граждане, достигшие 18-летнего возраста, сдавшие испытания по правилам охоты, технике безопасности на охоте, обращению с охотничьим огнестрельным оружием и уплатившие государственную пошлину. Граждане, населяющие районы Крайнего Севера и приравненные к ним местности, пользуются правом охоты с охотничьим огнестрельным оружием с 14-летнего возраста. Удостоверением на право охоты служит охотничий билет.

Безоружейная охота на сусликов, хомяков, крыс водяных и амбарных, а также на кротов производится без охотничьего билета.

7. Охота незаконна, если: лицо не имеет охотничьего билета; срок действия охотничьего билета истек и не продлен в установленном порядке; лицо не уплатило государственную пошлину; охотничий билет получен незаконно, например за взятку, без сдачи охотником испытаний по правилам охоты, технике безопасности на охоте, обращению с охотничьим оружием; лицо не имеет путевки, когда она требуется, и др.

8. Под охотой в запрещенные сроки понимают ее в период, когда всякая охота запрещена или не разрешена охота на отдельных птиц и зверей. Запрещенные сроки вводятся решениями исполнительных органов субъектов РФ.

9. Охота запрещенными орудиями и способами представляет собой использование экологически опасных приспособлений и приемов. К ним следует отнести орудия и способы, калечащие животных, влекущие их массовую гибель и т.п. Перечни разрешенных орудий и способов добывания объектов животного мира утверждаются Правительством РФ или органом исполнительной власти субъекта РФ.

Применение ногозахватывающих капканов запрещено, за исключением случаев, предусмотренных законами и иными нормативными правовыми актами субъектов РФ.

10. Разграничение незаконной охоты, наказуемой в уголовном порядке, и административного проступка - нарушения правил охоты следует производить по квалифицирующим признакам состава преступления: причинение крупного ущерба, применение механического транспортного средства или воздушного судна, взрывчатых веществ, газов и иных способов массового уничтожения птиц и зверей, а также если деяние совершено в отношении птиц и зверей, охота на которых полностью запрещена, либо на территории заповедника, заказника, либо в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации (п. 13 Постановления Пленума).

11. Уголовно наказуемой является незаконная охота: а) с причинением крупного ущерба (п. "а" ч. 1 ст. 258); б) с применением механического транспортного средства или воздушного судна, взрывчатых веществ, газов и иных способов массового уничтожения птиц и зверей (п. "б" ч. 1 ст. 258); в) в отношении птиц и зверей, охота на которых полностью запрещена (п. "в" ч. 1 ст. 258); г) на территории заповедника, заказника либо в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации (п. "г" ч. 1 ст. 258).

12. При решении вопроса о том, является ли ущерб, причиненный незаконной охотой, крупным, нужно учитывать количество добытого, поврежденного или уничтоженного, распространенность животных, их отнесение к специальным категориям, например к редким и исчезающим видам, экологическую ценность, значимость для конкретного места обитания, охотничьего хозяйства, а также иные обстоятельства содеянного. При этом надлежит учитывать и причиненный экологический вред, т.е. вред, в целом нанесенный животному миру.

К такому вреду следует, в частности, относить ущерб, причиненный отстрелом зубра, лося, оленя при незаконной охоте, уничтожением животных, занесенных в Красную книгу РФ. При решении этого вопроса можно принимать во внимание Приказ Минсельхоза России от 28 апреля 2005 г. "Об утверждении Перечня объектов животного мира, отнесенных к объектам охоты, которые отнесены к особо ценным в хозяйственном отношении".

Преступление считается оконченным с момента причинения реального ущерба.

13. По п. "б" ч. 1 ст. 258 наказуема незаконная охота с применением: а) механического транспортного средства или воздушного судна; б) взрывчатых веществ; в) газов; г) иных способов массового уничтожения птиц и зверей.

Понятие механического транспортного средства содержится в ст. 264 УК РФ. Воздушное судно представляет собой летательный аппарат, поддерживаемый в атмосфере за счет взаимодействия с воздухом, отличного от взаимодействия с воздухом, отраженным от поверхности земли или воды (ст. 32 Воздушного кодекса РФ).

Механическое транспортное средство или воздушное судно должно применяться для охоты, т.е. в процессе добычи птиц или зверей. Использование их для других целей, например для

доставки лица в охотничье угодье или для перевозки браконьерно добытой продукции, не может служить основанием для применения п. "б" ч. 1 ст. 258.

Под газом следует понимать агрегатное состояние вещества, в котором кинетическая энергия теплового движения его частиц (молекул, атомов, ионов) значительно превосходит потенциальную энергию взаимодействий между ними, в связи с чем частицы движутся свободно, равномерно заполняя в отсутствие внешних полей весь предоставленный им объем.

К иным способам массового уничтожения птиц и зверей следует отнести, например, способы гона, применение ядохимикатов, выжигание растительности, применение сетей и т.п.

14. Незаконная охота в отношении птиц и зверей, охота на которых полностью запрещена (п. "в" ч. 1 ст. 258), представляет собой охоту на животных, занесенных в Международную Красную книгу, Красную книгу РФ и Красные книги субъектов РФ. Перечень животных, охота на которых запрещена, иногда содержится в Правилах охоты, действующих на уровне субъектов РФ.

В настоящее время действуют Постановление Правительства РФ от 19 февраля 1996 г. "О порядке выдачи разрешений (распорядительных лицензий) на оборот диких животных, принадлежащих к видам, занесенным в Красную книгу Российской Федерации" и Правила добывания объектов животного мира, принадлежащих к видам, занесенным в Красную книгу Российской Федерации, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 6 января 1997 г.

15. Незаконная охота, предусмотренная п. п. "б" - "г" ч. 1 ст. 258, считается оконченной с момента начала добычи, выслеживания, преследования независимо от того, были ли фактически добыты животные (п. 17 Постановления Пленума).

16. Субъективная сторона характеризуется прямым и косвенным умыслом при незаконной охоте, причинившей крупный ущерб, и только прямым умыслом по другим видам незаконной охоты, предусмотренным ч. 1 ст. 258.

17. Субъектом незаконной охоты выступает любое лицо, достигшее возраста 16 лет.

18. В ч. 2 ст. 258 предусмотрены три квалифицирующих признака к деяниям, описанным в ч. 1 статьи: незаконная охота, совершенная лицом с использованием своего служебного положения; группой лиц по предварительному сговору; организованной группой.

Статья 259. Уничтожение критических местообитаний для организмов, занесенных в Красную книгу Российской Федерации

Комментарий к статье 259

1. В Красную книгу РФ и Красные книги субъектов РФ заносятся редкие и находящиеся под угрозой исчезновения объекты животного мира. Органы исполнительной власти субъектов РФ обязаны создавать необходимые условия для сохранения и разведения редких и находящихся под угрозой исчезновения объектов животного мира, в том числе путем специализации зоопарков и организации питомников.

Действия, которые могут привести к гибели, сокращению численности или нарушению среды обитания объектов животного мира, занесенных в Красные книги, не допускаются. Юридические лица и граждане, осуществляющие хозяйственную деятельность на территориях и акваториях, где обитают животные, занесенные в Красные книги, несут ответственность за сохранение и воспроизводство этих объектов животного мира в соответствии с законодательством Российской Федерации и субъектов РФ.

2. Предметом преступления выступают критические местообитания для организмов, занесенных в Красную книгу РФ.

Под критическим местообитанием следует понимать участки природной среды, в том числе участки акватории, в которой организмы, занесенные в Красную книгу РФ, - дикие животные и дикорастущие растения и грибы - обитают (произрастают) в состоянии естественной свободы; эти участки носят защитный характер, поскольку необходимы для осуществления жизненных циклов животных, растений и грибов (размножения, выращивания молодняка, нагула, отдыха, миграции и др.).

На защитных участках территорий и акваторий запрещаются отдельные виды хозяйственной деятельности или регламентируются сроки и технологии их проведения.

3. Понятие критического местообитания неразрывно связано с понятием популяции, т.е. совокупности особей одного вида, длительно занимающей определенное пространство и воспроизводящей себя в течение большого числа поколений. Местообитание потому и называют критическим, что оно является средой обитания популяции редких или находящихся под угрозой исчезновения организмов, занесенных в Красную книгу РФ.

4. Критические местообитания организмов, занесенных в Международную Красную книгу или Красные книги субъектов РФ, не охраняются ст. 259. В случае их уничтожения уголовная ответственность возможна по другим статьям экологических преступлений, например по ст. ст. 254, 257, 262 УК РФ.

5. Объективная сторона состава заключается в уничтожении критических местообитаний для организмов, занесенных в Красную книгу РФ, повлекшем гибель популяций этих организмов.

Под уничтожением критических местообитаний следует понимать причинение им такого вреда, при котором они фактически перестают существовать. Участки территории (акватории) сами по себе чаще всего сохраняются, однако условия, которые позволяли их использовать как среду обитания исчезающей популяции, - наличие кормовой базы, отсутствие объектов жизнедеятельности человека и т.п. - безвозвратно нарушены.

По сути, уничтожение критических местообитаний само по себе уже является последствием (последствием первого порядка).

6. Если способы совершения преступления предусмотрены в качестве деяний, влекущих самостоятельную уголовную ответственность, например, по ст. ст. 247, 250, 254 УК РФ, содеянное при наличии признаков должно дополнительно квалифицироваться по указанным статьям.

7. Гибель популяции организмов, занесенных в Красную книгу РФ, представляет собой ее уничтожение.

8. Преступление считается оконченным с момента гибели популяции.

9. Субъективная сторона характеризуется как умышленной, так и неосторожной виной. При этом субъект должен осознавать, что своими действиями уничтожает критическое местообитание для организмов, занесенных в Красную книгу РФ.

10. Субъект преступления - общий.

Статья 260. Незаконная рубка лесных насаждений

Комментарий к статье 260

1. Статья 260 в двух первых частях предусматривает два самостоятельных состава преступления, которые различаются предметом и некоторыми признаками объективной стороны, - такими, например, как размер причиненного ущерба и др.

2. Нормативную основу по составу образуют ЛК РФ, который был принят в конце 2006 г. и вступил в действие с 1 января 2007 г., а также некоторые другие законы и нормативные акты.

3. Предметом незаконной порубки по ч. 1 ст. 260 выступают: а) деревья, кустарники и лианы в лесах первой группы; б) деревья, кустарники и лианы в особо защитных участках лесов всех групп; в) деревья, кустарники и лианы, не входящие в лесной фонд; г) деревья, кустарники и лианы, запрещенные к порубке.

4. Предметом незаконной порубки по ч. 2 ст. 260 являются: деревья, кустарники и лианы в лесах всех групп; насаждения, не входящие в лесной фонд.

5. Следует отметить, что новое лесное законодательство отказалось от ранее существовавшего и существующего в комментируемом Кодексе (в анализируемой статье) деления лесов на группы по категориям. Согласно ст. 23 ЛК РФ основными территориальными единицами управления в области использования, охраны, защиты, воспроизводства лесов являются лесничества и лесопарки.

Земли лесного фонда состоят из лесничеств и лесопарков. Лесничества и лесопарки также располагаются на землях: 1) обороны и безопасности, на которых расположены леса; 2) поселений, на которых расположены городские леса; 3) особо охраняемых природных территорий, на которых расположены леса.

6. Согласно ст. 8 Федерального закона от 4 декабря 2006 г. "О введении в действие Лесного кодекса Российской Федерации" леса первой группы и категории защитности лесов первой группы признаются защитными лесами и категориями защитных лесов, предусмотренными ст. 102 ЛК РФ.

К защитным лесам относятся леса, которые подлежат освоению в целях сохранения средообразующих, водоохранных, защитных, санитарно-гигиенических, оздоровительных и иных полезных функций лесов с одновременным использованием лесов при условии, если это использование совместимо с целевым назначением защитных лесов и выполняемыми ими полезными функциями. С учетом особенностей правового режима защитных лесов определяются следующие категории: 1) леса, расположенные на особо охраняемых природных территориях; 2) леса, расположенные в водоохранных зонах; 3) леса, выполняющие функции защиты природных и иных объектов: а) леса, расположенные в первом и втором поясах зон санитарной охраны источников питьевого и хозяйственно-бытового водоснабжения; б) защитные полосы лесов, расположенные вдоль железнодорожных путей общего пользования, федеральных автомобильных дорог общего пользования, автомобильных дорог общего пользования, находящихся в собственности субъектов РФ; в) зеленые зоны, лесопарки; г) городские леса; д) леса, расположенные в первой, второй и третьей зонах округов санитарной (горно-санитарной) охраны лечебно-оздоровительных местностей и курортов; 4) ценные леса: а) государственные защитные лесные полосы; б) противоэрозионные леса; в) леса, расположенные в пустынных, полупустынных, лесостепных, лесотундровых зонах, степях, горах; г) леса, имеющие научное или

историческое значение; д) орехово-промысловые зоны; е) лесные плодовые насаждения; ж) ленточные боры (ч. ч. 1 и 2 ст. 102 ЛК РФ).

Правовой режим защитных лесов - самый строгий. Так, согласно ст. 103 ЛК РФ в лесах, расположенных на территориях государственных природных заповедников, запрещается проведение рубок лесных насаждений на лесных участках, на которых исключается любое вмешательство человека в природные процессы. На иных участках, если это не противоречит правовому режиму особой охраны территорий государственных природных заповедников, допускается проведение выборочных рубок лесных насаждений в целях обеспечения функционирования государственных природных заповедников и жизнедеятельности проживающих в их пределах граждан. В лесах, расположенных на территориях национальных парков, природных парков и государственных природных заказников, запрещается проведение сплошных рубок лесных насаждений, если иное не предусмотрено правовым режимом функциональных зон, установленных в границах этих особо охраняемых природных территорий. Особенности проведения выборочных рубок лесных насаждений и в установленных федеральными законами случаях сплошных рубок лесных насаждений определяются положениями о соответствующих особо охраняемых природных территориях.

В соответствии со ст. 104 ЛК РФ в лесах, расположенных в водоохранных зонах, запрещается проведение сплошных рубок лесных насаждений.

В лесах, выполняющих функции защиты природных и иных объектов, запрещается проведение сплошных рубок лесных насаждений, за исключением случаев, если выборочные рубки не обеспечивают замену лесных насаждений, и случаев установления правового режима зон с особыми условиями использования территорий, на которых расположены соответствующие леса. Выборочные рубки проводятся только в целях вырубки погибших и поврежденных лесных насаждений (ст. 105 ЛК РФ).

В ценных лесах запрещается проведение сплошных рубок лесных насаждений, за исключением случаев, если выборочные рубки не обеспечивают замену лесных насаждений (ст. 106 ЛК РФ).

7. К особо защитным участкам лесов относятся: 1) берегозащитные, почвозащитные участки лесов, расположенных вдоль водных объектов, склонов оврагов; 2) опушки лесов, граничащие с безлесными пространствами; 3) постоянные лесосеменные участки; 4) заповедные лесные участки; 5) участки лесов с наличием реликтовых и эндемичных растений; 6) места обитания редких и находящихся под угрозой исчезновения диких животных; 7) другие особо защитные участки лесов (ч. 3 ст. 102 ЛК РФ). Особо защитные участки лесов выделяются в защитных лесах, эксплуатационных лесах, резервных лесах.

На заповедных лесных участках запрещается проведение рубок лесных насаждений. На других особо защитных участках лесов запрещается проведение сплошных рубок лесных насаждений, за исключением случаев, если выборочные рубки не обеспечивают замену лесных насаждений.

На особо защитных участках лесов проведение выборочных рубок допускается только в целях вырубки погибших и поврежденных лесных насаждений (ст. 107 ЛК РФ).

8. В новом лесном законодательстве не дается понятия лесов, не входящих в лесной фонд; напротив, те категории лесов, которые ранее к ним относились (леса, расположенные на землях обороны и землях городских поселений, городские леса, и др.), ныне включены в лесной фонд (ст. 23 ЛК РФ).

9. Не являются предметом экологического преступления деревья и кустарники, произрастающие на землях сельскохозяйственного назначения, за исключением лесозащитных насаждений, на приусадебных дачных и садовых участках, ветровальные, буреломные деревья и т.п., если иное не предусмотрено специальными правовыми актами.

Завладение деревьями, которые срублены и приготовлены к складированию, сбыту или вывозу другими лицами, следует квалифицировать как хищение чужого имущества (п. 11 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г.).

10. Деревья, кустарники и лианы, запрещенные к порубке, определены в Правилах отпуска древесины на корню в лесах Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 1 июня 1998 г. К ним относятся: каштан, платан, яблоня, груша, вишня, абрикос и др.

Кроме того, не подлежат рубке деревья, кустарники и лианы других ценных и редких пород по перечням, утверждаемым органами государственной власти субъектов РФ, в том числе занесенные в Красную книгу РФ и Красные книги субъектов РФ.

11. Объективная сторона преступления, предусмотренного в ч. 1 ст. 260, заключается в незаконной порубке, а равно повреждении до степени прекращения роста деревьев, кустарников и лиан в лесах первой группы либо в особо защитных участках лесов всех групп, а также деревьев, кустарников и лиан, не входящих в лесной фонд или запрещенных к порубке, если эти деяния совершены в значительном размере.

12. Порубка является незаконной, если она осуществляется: а) без заключения договоров аренды на использование лесов; б) без заключения договоров купли-продажи лесных насаждений; в) с нарушением указанных договоров; и т.п.

Кроме того, незаконной признается рубка деревьев, кустарников и лиан, запрещенных к рубке Правилами отпуска древесины на корню в лесах Российской Федерации.

13. Вторая форма деяния, предусмотренного ч. 1 ст. 260, выражается в повреждении деревьев, кустарников, лиан до степени прекращения роста. Под ней понимается совершенное любым способом причинение такого вреда деревьям, кустарникам, лианам, который явился причиной остановки их дальнейшего развития и роста.

14. При рассмотрении дел о незаконной порубке деревьев и кустарников (ст. 260) следует иметь в виду, что разграничение ее с административным правонарушением проводится по предмету: состав преступления, предусмотренный ч. 1 ст. 260, образует незаконная порубка деревьев, кустарников и лиан в лесах первой группы, в особо защитных участках лесов всех групп либо не входящих в лесной фонд или запрещенных к порубке, если эти деяния совершены в значительном размере (п. 13 Постановления Пленума).

15. Понятие значительного размера дается в примечании к комментируемой статье.

16. Субъективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 260, характеризуется умышленной виной.

17. Субъект преступления - любое лицо, достигшее возраста 16 лет.

18. Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 260, состоит в незаконной порубке, а равно повреждении до степени прекращения роста деревьев, кустарников и лиан в лесах всех групп, а также насаждений, не входящих в лесной фонд, если эти деяния совершены: а) группой лиц; б) лицом с использованием своего служебного положения; в) в крупном размере.

19. Понятие крупного размера дано в примечании к комментируемой статье. Преступление считается оконченным в момент его совершения.

20. Субъективная сторона преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 260, характеризуется умышленной виной.

21. Субъект преступления - любое лицо, достигшее возраста 16 лет; по п. "в" ч. 2 ст. 260 - субъект специальный: лицо, использующее служебное положение.

22. Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 3 ст. 260, состоит в деяниях, предусмотренных ч. ч. 1 или 2 ст. 260, совершенных в особо крупном размере, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

23. Понятие особо крупного размера незаконной порубки дано в примечании к комментируемой статье.

Статья 261. Уничтожение или повреждение лесных насаждений

Комментарий к статье 261

1. Предметами преступлений, предусмотренных ч. ч. 1, 2 комментируемой статьи, выступают: леса; насаждения, не входящие в лесной фонд.

В ст. 5 ЛК РФ лес определяется как экологическая система или природный ресурс.

2. Согласно разъяснениям Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. N 14 не являются предметом экологического преступления деревья и кустарники, произрастающие на землях сельскохозяйственного назначения, за исключением лесозащитных насаждений, на приусадебных дачных и садовых участках, ветровальные, буреломные деревья и т.п., если иное не предусмотрено специальными правовыми актами.

Уничтожение или повреждение таких деревьев, при наличии необходимых признаков составов, влечет ответственность по ст. ст. 167, 168 УК РФ за преступления против собственности <1>.

<1> Такое же указание содержится и в п. 12 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 июня 2002 г. "О судебной практике по делам о нарушении правил пожарной безопасности, уничтожении или повреждении имущества путем поджога либо в результате неосторожного обращения с огнем" // БВС РФ. 2002. N 8.

3. Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 261, заключается в уничтожении или повреждении лесов, а равно насаждений, не входящих в лесной фонд, в результате неосторожного обращения с огнем или иными источниками повышенной опасности.

4. Под уничтожением лесов, а равно насаждений, не входящих в лесной фонд, следует понимать причинение им такого вреда, который повлек их гибель.

5. Повреждение лесов, а равно насаждений, не входящих в лесной фонд, представляет собой причинение им такого вреда, который с течением времени может быть полностью или в

значительной степени устранен (сгорание кроны или отдельных ветвей деревьев, гибель отдельных деревьев при сохранении основного лесного массива и т.п.).

6. Способом уничтожения или повреждения леса выступает неосторожное обращение с огнем или иными источниками повышенной опасности (транспортные средства, линии электропередач, инструменты и механизмы для производства специальных работ). В п. 11 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 июня 2002 г. говорится: "Неосторожное обращение с огнем или иными источниками повышенной опасности в смысле части второй статьи 168 и части первой статьи 261 УК РФ может, в частности, заключаться в ненадлежащем обращении с источниками воспламенения вблизи горючих материалов, в эксплуатации технических устройств с неустраненными дефектами (например, использование в лесу трактора без искрогасителя, оставление без присмотра непогашенных печей, костров либо невыключенных электроприборов, газовых горелок и т.п.)".

7. Субъективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 261, характеризуется неосторожной виной. Если последствия наступили в результате умышленных действий (поджога), виновный, при наличии к тому оснований, несет ответственность по ч. 2 ст. 261 (п. 13 Постановления Пленума 2002 г.).

8. Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

9. Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 261, состоит в уничтожении или повреждении лесов, а равно насаждений, не входящих в лесной фонд, путем поджога, иным общеопасным способом либо в результате загрязнения вредными веществами, отходами, выбросами или отбросами.

10. Под поджогом следует понимать умышленные действия виновного, направленные на уничтожение или повреждение лесов или иных насаждений, связанные с использованием огня. К общеопасным способам традиционно относят взрывы, обвалы, затопление и т.п.

11. Преступление, предусмотренное ч. 2 ст. 261, окончено в момент уничтожения или повреждения леса или иных насаждений.

12. Субъективная сторона преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 261, характеризуется умышленной виной.

13. Субъект преступления - общий.

Статья 262. Нарушение режима особо охраняемых природных территорий и природных объектов

Комментарий к статье 262

1. Особо охраняемые природные территории представляют собой участки земли, водной поверхности и воздушного пространства над ними, где располагаются природные комплексы и объекты, которые имеют особое природоохранное, научное, культурное, эстетическое, рекреационное и оздоровительное значение, изъяты решениями органов государственной власти полностью или частично из хозяйственного использования и для которых установлен режим особой охраны.

2. Объективная сторона заключается в нарушении режима заповедников; заказников; национальных парков; памятников природы и других особо охраняемых государством природных территорий, повлекшем причинение значительного ущерба.

3. К другим особо охраняемым государством природным территориям Федеральный закон от 14 марта 1995 г. "Об особо охраняемых природных территориях" относит природные парки, дендрологические парки и ботанические сады, лечебно-оздоровительные местности и курорты.

4. В отношении каждого из перечисленных объектов устанавливается особый правовой режим. Так, на территории заповедника запрещается хозяйственная, рекреационная и иная деятельность, противоречащая целям заповедования или причиняющая вред окружающей природной среде, полностью изымаются из хозяйственного использования особо охраняемые природные комплексы и объекты (земля, вода, недра, растительный и животный мир), имеющие природоохранное, научное, эколого-просветительское значение как образцы естественной природной среды, типичные или редкие ландшафты, места сохранения генетического фонда растительного и животного мира и т.п.

Нарушение режима особо охраняемых природных территорий и природных объектов может заключаться в несоблюдении лицом любого из режимных требований, отступлении от них.

5. Понятие значительного ущерба в законе не определено; это оценочная категория, устанавливаемая с учетом конкретных обстоятельств.

6. Субъективная сторона характеризуется умышленной и неосторожной виной.

7. Субъект - любое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Глава 27. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ БЕЗОПАСНОСТИ ДВИЖЕНИЯ

И ЭКСПЛУАТАЦИИ ТРАНСПОРТА

Статья 263. Нарушение правил безопасности движения и эксплуатации железнодорожного, воздушного или водного транспорта

Комментарий к статье 263

1. Объект преступления - безопасность движения и эксплуатации железнодорожного, воздушного или водного транспорта.

2. Предмет преступления - соответствующие виды самодвижущихся технических средств, относящихся к железнодорожному, воздушному либо водному транспорту.

Железнодорожный транспорт - производственный технологический комплекс, включающий железнодорожный подвижной состав и соответствующую инфраструктуру (электровозы, тепловозы и иные виды локомотивов, железнодорожные пути, железнодорожные станции, сооружения, устройства и оборудование, обеспечивающие безопасность движения и др.).

К воздушному транспорту относятся гражданские воздушные суда (самолеты, вертолеты и иные летательные аппараты), а также места для их приземления с оборудованием, обеспечивающим взлет и посадку летательных аппаратов, средства связи и управления воздушным движением и т.д.

Водный транспорт (морской и речной) - все виды гражданских самодвижущихся плавающих средств (судов), независимо от их предназначения и выполняемых функций, включая маломерные морские и речные суда (корабли, катера, моторные лодки и т.д.).

3. Объективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется: 1) совершением действия или бездействия, нарушающего правила безопасности движения и эксплуатации соответствующего вида транспортных средств; 2) наступлением вредных последствий в виде причинения тяжкого вреда здоровью человека либо смерти одного, двух или более лиц; 3) наличием причинной связи между нарушением правил и наступившими последствиями.

Нарушение правил безопасности движения представляет собой различные отступления от установленного порядка управления движущимся железнодорожным, воздушным, морским или речным транспортным средством (превышение установленной скорости, проезд на запрещающий сигнал, несоблюдение маршрута или эшелона полета, неправильное расхождение со встречным водным транспортом и т.п.).

Нарушение правил эксплуатации - использование транспортного средства не по назначению или не в соответствии с установленными правилами, обеспечивающими безопасные условия его использования (отступление от требований технического обслуживания, допуск к управлению посторонних лиц, неправильное размещение грузов и др.).

4. Субъект преступления - работники соответствующего вида транспорта, на которых специально возложены обязанности по обеспечению безопасности движения или эксплуатации транспортного средства: лица, непосредственно управляющие транспортным средством (машинист локомотива, капитан корабля, пилот, штурман и т.д.), а также лица, занимающие должность или выполняющие работу, связанную с организацией безопасной эксплуатации транспорта (руководитель транспортного предприятия, диспетчер службы движения, руководитель полетов, капитан порта и др.).

5. Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной формой вины.

Статья 264. Нарушение правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств

Комментарий к статье 264

1. Объект преступления - безопасность вождения и эксплуатации дорожных транспортных средств.

2. Предмет преступления - автомобили, трамваи, троллейбусы, тракторы, мотоциклы и иные самоходные машины и механические транспортные средства, имеющие автономный двигатель (внутреннего сгорания, электрический и др.). К предметам преступления относятся также любые наземные самоходные машины, предназначенные для выполнения не только транспортных, но и иных специальных функций: сельскохозяйственные, дорожные, строительные и другие специальные машины (комбайны, экскаваторы, грейдеры, скреперы, бульдозеры, автокраны и др.).

3. Объективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется: 1) нарушением лицом, управляющим автомобилем, трамваем или другим механическим транспортным средством, правил дорожного движения или эксплуатации; 2) наступлением вредных последствий в виде причинения тяжкого вреда здоровью человека либо смерти одного, двух или более лиц; 3) наличием причинной связи между нарушением правил и наступившими последствиями.

Под нарушением правил понимается общественно опасное действие или бездействие, противоречащее нормативному акту, устанавливающему правила вождения или эксплуатации соответствующего транспортного средства.

Нарушения правил вождения выражаются в превышении установленной скорости движения, несоблюдении правил обгона, проезда перекрестков, железнодорожных переездов, пешеходных переходов, маневрирования, пользования осветительными приборами, невыполнении требований дорожных знаков и т.д.

Нарушения правил эксплуатации могут заключаться в использовании транспортных средств при наличии у них технических неисправностей, перевозке негабаритных грузов, передаче управления лицу, не имеющему права управления транспортным средством, перевозке пассажиров на не оборудованном для этой цели транспортном средстве и т.д.

Если лицо, управляющее трактором или иной самоходной машиной, нарушает правила производства определенных работ (строительных, дорожных, погрузочно-разгрузочных и т.п.), техники безопасности или иные правила охраны труда, в результате чего причиняет вред жизни и здоровью человека, содеянное надлежит квалифицировать не по комментируемой статье, а по статьям УК РФ, предусматривающим уголовную ответственность за нарушение этих правил, хотя бы эти нарушения и были допущены во время движения машины.

При установлении причинной связи между нарушениями, допущенными лицом, управляющим транспортным средством, и наступившим последствием следует учитывать наличие у нарушителя технической возможности не допустить причинение вредного последствия.

4. Субъект преступления - любое лицо, достигшее 16-летнего возраста, управляющее транспортным средством и допустившее нарушение установленных правил движения или эксплуатации, вне зависимости от наличия или отсутствия у него права на управление соответствующим транспортным средством, а также знаний и умений по его эксплуатации.

5. Субъективная сторона характеризуется неосторожной формой вины в виде легкомыслия или небрежности.

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. Объект преступления - безопасность эксплуатации транспортных средств, указанных в ст. ст. 263 и 264 УК РФ.

2. Предмет преступления: 1) любые транспортные средства, указанные в ст. ст. 263 и 264 УК РФ (тепловозы, морские или речные суда, самолеты, автомобили, трамваи и т.д.); 2) пути сообщения - участки местности, обладающие определенной протяженностью, предназначенные или используемые для обеспечения движения транспортных средств (железнодорожное полотно, взлетно-посадочная полоса, проезжая часть дороги и т.п.); 3) средства сигнализации и связи (светофоры, семафоры, маяки и т.п.); 4) иное транспортное оборудование - любые технические средства, устройства и сооружения, обеспечивающие безопасность функционирования транспорта (стрелки, шлагбаумы, радиолокаторы и т.п.).

3. Объективная сторона состава преступления заключается: 1) в недоброкачественном ремонте указанных предметов либо выпуске в эксплуатацию технически неисправных транспортных средств; 2) наступлении вредных последствий в виде причинения тяжкого вреда здоровью человека либо смерти одного, двух или более лиц; 3) наличии причинной связи между нарушением правил и наступившими последствиями.

Недоброкачественный ремонт означает выполнение работ по восстановлению функциональных способностей поврежденных транспортных средств и оборудования с отступлением от установленных правил производства ремонта, технических требований и нормативов.

Выпуск в эксплуатацию технически неисправных транспортных средств - выдача разрешения на использование по предназначению соответствующего транспортного средства, имеющего технические неисправности узлов или агрегатов, создающие угрозу его безопасной эксплуатации.

Наступление вредных последствий должно быть обусловлено недоброкачественным ремонтом указанных предметов или выпуском в эксплуатацию технически неисправных транспортных средств.

4. Субъект преступления - лица, ответственные за обеспечение качества ремонта транспортных и других указанных средств (начальники ремонтных участков, мастера, слесари-ремонтники и т.д.) или выпуск в эксплуатацию транспортных средств (начальники транспортных предприятий, заведующие гаражами, начальники депо, владельцы транспортных средств и др.).

5. Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной формой вины.

Статья 267. Приведение в негодность транспортных средств или путей сообщения

Комментарий к статье 267

1. Объект преступления - безопасность эксплуатации железнодорожного, водного, воздушного и наземного транспорта.

2. Предмет рассматриваемого преступления в основном совпадает с предметами, указанными в ст. ст. 263, 264 и 266 УК РФ (см. комментарии к ним).

Транспортные коммуникации - постоянные маршруты движения транспортных средств с соответствующей инфраструктурой, обеспечивающей безопасность движения транспорта.

3. Объективная сторона состава преступления характеризуется: 1) разрушением, повреждением или приведением иным способом в негодное для эксплуатации состояние транспортного средства и иных указанных предметов, а равно блокированием транспортных коммуникаций; 2) наступлением вредных последствий в виде причинения крупного ущерба, тяжкого вреда здоровью человека либо смерти одного, двух или более лиц; 3) наличием причинной связи между нарушением правил и наступившими последствиями.

Под разрушением понимается приведение в полную непригодность для эксплуатации по предназначению транспортного средства, путей сообщения, средств сигнализации или связи либо другого транспортного оборудования, восстановление которых не представляется возможным или экономически целесообразным.

Повреждение тех же предметов - приведение их в состояние частичной непригодности для эксплуатации, вследствие чего они не могут быть использованы по назначению при наличии возможности их восстановления.

Иной способ приведения в негодное для эксплуатации состояние - совершение любых иных действий, приведших к выводу из эксплуатации предметов данного преступления (отключение световой сигнализации либо светофора, контактной сети электропоездов от источника тока, слив топлива из баков транспортных средств и т.п.).

Блокирование транспортных коммуникаций - создание препятствий на путях сообщения и маршрутах движения транспортных средств, исключающих возможность их эксплуатации (устройство завалов, перекрытие дороги другими транспортными средствами, выгон животных, проведение массовых пикетов и митингов людьми и т.д.).

Наступление вредных последствий должно быть обусловлено именно разрушением, повреждением или приведением иным способом в негодное для эксплуатации состояние предметов данного преступления, а равно блокированием транспортных коммуникаций.

4. Субъект - любое лицо, достигшее 14-летнего возраста.

5. Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной формой вины по отношению к последствиям.

Статья 268. Нарушение правил, обеспечивающих безопасную работу транспорта

Комментарий к статье 268

1. Объект преступления - безопасность движения железнодорожного, воздушного, водного, автомобильного транспорта.

2. Кроме лиц, непосредственно ответственных за соблюдение правил вождения и эксплуатации транспортных средств и являющихся субъектами преступлений, предусмотренных ст. ст. 263 и 264 УК РФ, обязанность по соблюдению соответствующих правил безопасности движения и эксплуатации транспортных средств возложена также на других участников движения (пассажиры, пешеходы, велосипедисты и др.).

3. Объективная сторона состава преступления характеризуется: 1) нарушением правил безопасности движения или эксплуатации транспортных средств; 2) наступлением вредных последствий в виде причинения тяжкого вреда здоровью человека либо смерти одного, двух или более лиц; 3) наличием причинной связи между нарушением правил и наступившими последствиями.

Нарушение правил безопасности - невыполнение участниками движения требований, обеспечивающих безопасность движения и эксплуатации транспортных средств (пересечение проезжей части в неустановленном месте, самовольный выход пассажира на взлетно-посадочную полосу аэродрома, не вызванная необходимостью остановка движущегося железнодорожного состава при помощи стоп-крана и т.п.).

Причинная связь между допущенным нарушением и указанными в законе последствиями характеризуется той же особенностью, что и в составе преступления, предусмотренного ст. 267 УК РФ.

4. Субъект преступления - пассажир, пешеход или другое лицо, участвующее в движении транспортных средств, достигшие 16-летнего возраста, за исключением лиц, непосредственно осуществляющих движение и эксплуатацию транспорта и являющихся субъектами преступлений, предусмотренных ст. ст. 263 или 264 УК РФ.

5. Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной формы вины, которая определяется по отношению к последствиям.

Статья 269. Нарушение правил безопасности при строительстве, эксплуатации или ремонте магистральных трубопроводов

Комментарий к статье 269

1. Объект преступления - безопасный порядок строительства, ремонта и эксплуатации магистрального трубопровода.

2. Предмет преступления - магистральный трубопровод, т.е. ведущий трубопровод, по которому осуществляется транспортировка основного потока транспортируемых веществ и материалов (нефть, нефтепродукты, природный газ и др.), перемещаемых под высоким давлением на большие расстояния. Иные виды трубопроводов (вспомогательные трубопроводы, трубопроводы низкого давления и т.п.), представляющие собой ответвления от магистрального трубопровода и предназначенные для доставки транспортируемого материала конкретным потребителям, предметом рассматриваемого преступления не являются.

3. Объективная сторона состава преступления характеризуется: 1) нарушением правил безопасности при строительстве, эксплуатации и ремонте магистральных трубопроводов; 2) наступлением вредных последствий в виде причинения тяжкого вреда здоровью человека либо смерти одного, двух или более лиц; 3) наличием причинной связи между нарушением правил и наступившими последствиями.

К нарушениям правил строительства и производства ремонтных работ следует относить такие нарушения, которые создали угрозу безопасной эксплуатации магистрального трубопровода и повлекли вредные последствия в процессе его использования (некачественное выполнение работ по сварке труб, допуск прогиба труб сверх установленных норм, отступление от требований норм при устройстве запоров, установка дефектного оборудования и т.д.).

Нарушение правил эксплуатации магистрального трубопровода - отступление от установленных правил его использования по функциональному назначению и в соответствии с его техническими возможностями (превышение давления в трубопроводе, допуск к работе лиц, находящихся в состоянии опьянения либо не прошедших инструктаж и специальную подготовку, и т.д.).

4. Субъект преступления - лицо, ответственное за строительство, эксплуатацию или ремонт магистрального трубопровода.

5. Субъективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется неосторожной формой вины.

Статья 270. Неоказание капитаном судна помощи терпящим бедствие

Комментарий к статье 270

1. Объект преступления - безопасность судоходства и установленный порядок оказания помощи людям, терпящим бедствие на море или ином водном пути.

2. Требования об обязательном оказании капитаном судна помощи людям, терпящим бедствие на море или ином водном пути, содержатся в различных нормативных актах (в том числе международно-правового характера), действующих на морском и речном флоте.

3. Объективная сторона преступления характеризуется общественно опасным бездействием - несовершением капитаном судна действий, которые он обязан был совершить по оказанию помощи людям, терпящим бедствие на море или ином водном пути.

Терпящими бедствие должны признаваться люди, оказавшиеся в воде, на борту тонущего корабля, в лодке, на плоту, иных спасательных средствах, независимо от того, подают они сигналы о помощи или нет, при условии, что имеется реальная угроза их гибели в случае оставления их без помощи.

Ответственность капитана за неоказание помощи исключается в случае, если такая помощь была сопряжена с серьезной и реальной опасностью для своего судна и находившихся на нем экипажа и пассажиров. Под серьезной опасностью понимается наличие реальной угрозы гибели

своего корабля, экипажа или пассажиров при попытке осуществления спасательных работ (например, из-за сильного шторма, неисправности судна и т.п.).

4. Для состава преступления не обязательно, чтобы неоказание капитаном судна помощи людям, терпящим бедствие, привело к их гибели. Состав преступления формальный и считается оконченным с момента уклонения от оказания помощи.

5. Субъект преступления - капитан судна или лицо, исполняющее его обязанности во время возникновения ситуации, требующей оказания помощи людям, терпящим бедствие на море или ином водном пути.

6. С субъективной стороны преступление совершается только с прямым умыслом.

Статья 271. Нарушение правил международных полетов

Комментарий к статье 271

1. Объект преступления - безопасность и порядок выполнения международных полетов.

2. Правила международных полетов регламентируются Законом РФ "О Государственной границе Российской Федерации", Воздушным кодексом РФ, отдельными международными соглашениями и иными нормативными актами.

3. К нарушениям правил международных полетов относятся: несоблюдение указанных в разрешении маршрутов, мест посадки, воздушных ворот, высоты полета или иное нарушение правил международных полетов (полет с просроченным разрешением, посадка в аэропортах, не открытых для международных полетов, отключение дальней связи и т.п.).

В отличие от ст. 263 УК РФ, предусматривающей ответственность за нарушение внутригосударственных правил безопасности движения воздушного транспорта, состав рассматриваемого преступления, охраняющего безопасность международных полетов, формальный и считается оконченным с момента совершения указанных нарушений независимо от наступления каких-либо последствий.

Вынужденное нарушение указанных правил в связи с потерей ориентировки, техническими причинами, доставкой раненых и больных и т.п. не образует состава рассматриваемого преступления.

4. Субъект преступления - любое лицо, достигшее 16-летнего возраста (командир или член экипажа воздушного судна, пассажир, принуждающий экипаж к нарушениям правил международных полетов, и др.).

5. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Глава 28. ПРЕСТУПЛЕНИЯ В СФЕРЕ КОМПЬЮТЕРНОЙ ИНФОРМАЦИИ

Статья 272. Неправомерный доступ к компьютерной информации

Комментарий к статье 272

1. Предмет преступления - охраняемая законом информация, т.е. особым образом защищенные сведения о лицах, предметах, фактах, событиях, явлениях и процессах, которые содержатся в информационных системах (банках данных). Согласно Федеральному закону от 20 февраля 1995 г. "Об информации, информатизации и защите информации" эти сведения должны иметь электронный вид (форму), быть отнесены к категории ограниченного доступа и представлять собой документированную информацию (документ) - быть зафиксированной на материальном носителе с реквизитами, позволяющими ее идентифицировать.

2. Документированная информация с ограниченным доступом по условиям ее правового режима подразделяется на информацию, отнесенную к государственной тайне, и конфиденциальную информацию. Согласно ст. 21 названного Федерального закона защите подлежит любая документированная информация, неправомерное обращение с которой может нанести ущерб ее собственнику, владельцу, пользователю и иному лицу. Режим защиты информации в отношении сведений, отнесенных к государственной тайне, устанавливается уполномоченными органами на основании Закона РФ от 21 июля 1993 г. "О государственной тайне", а в отношении конфиденциальной документированной информации (банковской, налоговой, врачебной тайны, тайны связи, персональных данных) - собственником информационных ресурсов или уполномоченным лицом на основании соответствующих законов (например, Закона "О банках и банковской деятельности", НК РФ; Федеральных законов "О почтовой связи", "О персональных данных"; Основ законодательства РФ об охране здоровья граждан).

3. Охраняемая информация должна быть зафиксирована на каком-либо машинном носителе (флоппи-диск, CDR-диск, иной внешний накопитель информации), в памяти персонального

компьютера, в локальной компьютерной сети в виде отдельного документа, массива документов, документа (массива документов) в информационной системе (банке данных).

4. Неправомерным является такой доступ к охраняемой законом компьютерной информации, на осуществление которого лицо не уполномочено собственником или владельцем информационных ресурсов (помимо использования легитимного алгоритма преодоления технических средств защиты информации).

5. Объективную сторону комментируемого преступления образует доступ к охраняемой законом компьютерной информации, повлекший уничтожение, блокирование, модификацию либо копирование информации, нарушение работы ЭВМ, систем ЭВМ или их сети. Указанные вредные последствия должны находиться в причинной связи с действиями лица, с помощью которых осуществлялся доступ к информации (материальный состав преступления).

Фактически такой доступ осуществляется с использованием компьютерной техники (персональной ЭВМ, иных электронных устройств) и технологически означает "взлом" электронной системы защиты документированной информации путем использования чужого имени (пароля), изменения физических адресов технических устройств, модификации программного и информационного обеспечения. В результате лицо получает возможность воспринимать информацию и незаконно распоряжаться ею (копировать, пересылать, изменять, уничтожать и др.).

6. По смыслу диспозиции комментируемой статьи доступом к документированной информации должна признаваться и неудавшаяся попытка несанкционированного проникновения к охраняемым информационным ресурсам, которая привела к уничтожению или блокированию информации, а также нарушению работы ЭВМ, систем ЭВМ или их сети.

7. Под уничтожением информации понимается полная утрата информационных ресурсов или такое видоизменение их параметров, при котором они не могут использоваться.

Физическое повреждение или уничтожение компьютерной техники, незаконное завладение персональной ЭВМ или ее компонентами или машинными носителями информации квалифицируется по статьям главы 21 УК РФ как преступление против собственности.

8. Модификация информации означает существенное видоизменение ее содержания, затрудняющее использование ее собственником или законным владельцем, а также иными пользователями, либо уничтожение части информационных ресурсов.

От модификации информации как последствия неправомерного доступа к охраняемой законом компьютерной информации следует отличать адаптацию программы для ЭВМ или базы данных, т.е. внесение изменений, осуществляемых исключительно в целях обеспечения функционирования программы для ЭВМ или базы данных на конкретных технических средствах пользователя или под управлением конкретных программ пользователя, а также модификацию (переработку) программы для ЭВМ или базы данных (ст. 1 Закона РФ от 23 сентября 1992 г. "О правовой охране программ для электронно-вычислительных машин и баз данных").

9. Блокирование информации - это создание препятствий для свободного доступа к ней и ее использования потребителями при сохранности самой информации. Создание механических помех для использования охраняемой законом информации на машинном носителе (например, повреждение или похищение жесткого диска компьютера, повреждение сетевого кабеля, отключение электропитания) состава комментируемого преступления не образует.

10. Копирование информации означает перенесение ее на любой другой носитель в электронном виде (в память другого компьютера, на внешний накопитель компьютерной информации, иные электронные устройства), создание печатной версии (с помощью принтера), а равно размещение в электронных каналах связи (например, в Интернете).

11. Нарушение работы ЭВМ (систем ЭВМ, их сети) означает сбой в работе конкретного персонального компьютера, локальной сети, сервера в результате неправомерного доступа (попытки доступа) к компьютерной информации ("зависание", произвольное отключение, блокирование работы периферийных устройств), для устранения которого требуется значительное время.

12. Внесение в информацию изменений, которые не затрудняют последующий доступ к ней или ее использование, а также не вызывают нарушение работы ЭВМ (систем ЭВМ, их сети), состава преступления не образует. Однако незаконное ознакомление с охраняемой компьютерной информацией без повреждения электронных компонентов, обеспечивающих ее защиту: программных файлов, каталогов - или без копирования информации (т.е. при отсутствии вредных последствий, указанных в ч. 1 ст. 272) влечет ответственность по ст. ст. 137, 183, 275, 276 УК РФ.

13. Субъективная сторона преступления характеризуется умыслом (прямым или косвенным). Лицо осознает, что осуществляет неправомерный доступ к охраняемой законом компьютерной информации, предвидит, что в результате этого наступят те или иные указанные в законе вредные последствия, и желает (прямой умысел) или сознательно допускает их наступление либо относится к ним безразлично (косвенный умысел). Мотивы и цели действий виновного (месть,

корысть, стремление выделиться и т.д.) влияние на квалификацию не оказывают и учитываются судом при назначении наказания.

14. Субъект - лицо, достигшее 16-летнего возраста.

15. В ч. 2 ст. 272 установлена более строгая ответственность за неправомерный доступ к охраняемой законом компьютерной информации, совершенный групповым способом или специальным субъектом преступления. Совершение этого преступления группой лиц по предварительному сговору означает, что два или более лица, предварительно договорившись, совместными усилиями непосредственно осуществляют (пытаются осуществить) несанкционированное проникновение в память компьютера (сеть ЭВМ): взломав систему электронной защиты, подобрав пароль, подключившись к каналу связи (соисполнительство). Действия организатора, подстрекателя или пособника квалифицируются по ст. 33, ч. 2 ст. 272 УК РФ.

При совершении преступления организованной группой (см. комментарий к ст. 35) ее участники могут распределить между собой роли и по-разному участвовать в неправомерном доступе к компьютерной информации: один - разработать специальную программу-отмычку, другой - приобрести требуемую компьютерную технику, третий - непосредственно использовать эти средства для доступа в защищаемую базу данных и т.п. Однако каждый из них признается исполнителем преступления и несет ответственность непосредственно по ч. 2 ст. 272.

16. Лицом, использующим свое служебное положение, является государственный служащий или служащий негосударственной организации, учреждения, которые по своей профессиональной деятельности обслуживают информационные системы (оператор ЭВМ, программист, руководитель подразделения программного обеспечения).

Лицо, имеющее доступ к ЭВМ, системе ЭВМ или их сети, - это законный пользователь документированной информации, а также лицо, которое по роду своей деятельности имеет право временно эксплуатировать ЭВМ или знакомиться с защищаемой законом информацией, не являющееся служащим (работником) государственного органа или негосударственной организации.

17. Действия должностного лица, совершившего преступление, предусмотренное комментируемой статьей, из корыстной или иной личной заинтересованности, при наступлении тяжких последствий квалифицируются не по ч. 2 ст. 272, а по ч. 3 ст. 285 (см. комментарий к ней).

18. Собирание сведений, составляющих государственную тайну, а также незаконное собирание сведений, составляющих личную, семейную, коммерческую, налоговую или банковскую тайну, путем противоправного доступа к охраняемой компьютерной информации образует совокупность преступлений, предусмотренных ст. 272 и соответственно ст. ст. 275, 276, 137, 183 УК РФ.

Статья 273. Создание, использование и распространение вредоносных программ для ЭВМ

Комментарий к статье 273

1. Предметом этого преступления являются вредоносные программы для ЭВМ и машинные носители с такими программами. К последним относятся различные устройства-накопители компьютерной информации (флоппи-диски, CDR-диски и др.).

Вредоносными признаются программы для ЭВМ, которые обладают способностью несанкционированно уничтожать, блокировать, модифицировать компьютерную информацию, создавать помехи в работе ЭВМ, системы ЭВМ или компьютерной сети ("вирусные" программы) либо обеспечивают несанкционированное копирование компьютерной информации. При этом не имеет значения, аттестована или нет соответствующая программа ее разработчиком как обладающая указанными свойствами.

2. Объективная сторона преступления складывается из нескольких самостоятельных действий: а) создание вредоносных программ для ЭВМ или внесение соответствующих изменений в существующие компьютерные программы; б) использование вредоносных программ; в) распространение вредоносных программ или машинных носителей с такими программами. По смыслу комментируемой статьи для ее вменения достаточно совершить любое из указанных действий хотя бы в отношении одной вредоносной программы или машинного носителя с такой программой.

3. Наступление каких-либо вредных последствий в результате совершения действий, указанных в ч. 1 ст. 273, не требуется (формальный состав преступления). Способность уничтожать, блокировать, модифицировать, копировать информацию (как документированную, так и иную, не охраняемую законом) помимо воли собственника информации, ее законного владельца или пользователя, вызывать помехи в работе ЭВМ (системы ЭВМ, их сети) характеризует не общественно опасные последствия деяния, а свойства создаваемой или видоизменяемой программы.

Деструктивная функция программы - стереть файл, зашифровать его, сделать недоступным для пользователя, полностью уничтожить информацию, содержащуюся в оперативной памяти компьютера, несанкционированно скопировать ее и т.д. при использовании программы потенциальными пользователями - должна быть установлена в процессе расследования дела.

4. Создание вредоносной программы означает техническую разработку нового программного продукта, т.е. фиксацию на машинном (цифровом) языке последовательности команд, позволяющих хотя бы при однократном их выполнении несанкционированно уничтожать, блокировать, модифицировать, копировать документированную или иную информацию либо вызвать сбой в работе компьютерной техники.

5. Под видоизменением программы понимается не только модификация имеющейся "вирусной" или иной вредоносной программы, но и придание деструктивных качеств тем программным продуктам, которые используются на рынке компьютерной техники и программного обеспечения потребителями (юридическими и физическими лицами).

6. Создание вредоносной программы и видоизменение программы не следует смешивать с адаптацией программы для ЭВМ или базы данных, т.е. внесением в программу (базу данных) изменений исключительно с целью обеспечения ее функционирования на конкретных технических средствах пользователя или под управлением конкретных программ пользователя, а также иную модификацию (переработку) программы для ЭВМ или базы данных (ст. 1 Закона РФ от 23 сентября 1992 г. "О правовой охране программ для электронно-вычислительных машин и баз данных").

7. Использование вредоносной программы по смыслу комментируемой статьи означает выпуск в свет, воспроизведение, распространение и иные действия по ее введению в легальный или нелегальный оборот (например, посредством размещения в компьютерной сети, установки на жесткий диск пользователя в процессе технического обслуживания компьютера).

8. Распространение программы - это предоставление доступа к воспроизведенной в любой материальной форме программе для ЭВМ или базе данных, в том числе сетевыми и иными способами, а также путем продажи, проката, сдачи внаем, предоставления взаймы, включая ее импорт (ст. 1 Закона РФ "О правовой охране программ для электронно-вычислительных машин и баз данных").

Распространением машинных носителей с вредоносными программами (флоппи-дисков, CDR-дисков, иных устройств-накопителей информации) признается возмездное или безвозмездное их отчуждение хотя бы одному лицу (продажа, прокат, дарение, предоставление на время и др.) как с обозначением качества программы, так и без этого.

9. Преступление является оконченным с момента создания вредоносной программы, зафиксированной на определенном носителе, либо после ее использования или распространения. Хранение машинных носителей с программой, которая вызывает несанкционированное уничтожение, блокирование, модификацию, копирование информации либо вызывает нарушение работы компьютерной техники, уголовной ответственности не влечет.

10. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. На это указывает использованный в диспозиции ч. 1 ст. 273 признак заведомости применительно к качеству предмета преступления (компьютерной программы). Лицо осознает, что создает вредоносную программу или модифицирует обычную программу, придавая ей деструктивные свойства, либо что использует или распространяет такую программу и желает совершить эти действия. Мотивы и цели действий виновного (месть, корысть, желание продемонстрировать свои способности и т.д.) на квалификацию не влияют, но могут быть учтены судом при назначении наказания.

11. Разработка программы, обеспечивающей несанкционированный доступ в компьютерную сеть с целью последующего копирования или модификации информации и совершения преступления, предметом которого является охраняемая законом компьютерная информация либо чужое имущество, образует приготовление к преступлению (например, ст. 30, ч. 3 ст. 183; ст. 30, ч. 3 ст. 159 УК РФ).

12. Субъект преступления - лицо, достигшее 16-летнего возраста (как автор вредоносной программы, так и любое иное лицо, модифицирующее, использующее или распространяющее ее).

13. Причинение по неосторожности тяжких последствий (ч. 2 ст. 273) означает, что в результате действий лица, указанных в ч. 1 этой статьи, по легкомыслию или небрежности погибли или серьезно пострадали люди, нарушена безопасность государства, дезорганизована деятельность государственного органа, коммерческой организации, учреждения, произошла крупная авария, причинен существенный экологический ущерб. Эти последствия должны находиться в прямой причинной связи с действиями виновного.

Статья 274. Нарушение правил эксплуатации ЭВМ, системы ЭВМ или их сети

Комментарий к статье 274

1. Объективную сторону преступления образуют следующие признаки: а) нарушение установленных правил эксплуатации ЭВМ, системы ЭВМ или их сети; б) уничтожение, блокирование, модификация охраняемой законом компьютерной информации, причинившие существенный вред; в) причинная связь между указанным деянием и вредными последствиями (материальный состав преступления).

2. Нарушение правил эксплуатации ЭВМ (системы ЭВМ или их сети) - это отступление законного пользователя от требований, установленных собственником или владельцем компьютерной системы (сети) в целях охраны документированной компьютерной информации, а также порядка пользования ЭВМ (например, условий эксплуатации, связанных с подключением к телекоммуникационной сети, использованием источников бесперебойного питания, посторонних машинных носителей информации).

3. Неправомерный доступ к охраняемой компьютерной информации, который повлек ее уничтожение, блокирование или модификацию и тем самым причинил существенный вред интересам собственника или владельца, квалифицируется по ст. 272.

4. О понятиях уничтожения, блокирования, модификации охраняемой законом компьютерной информации см. комментарий к ст. 272.

5. Существенный вред - оценочное понятие, которое охватывает как материальный, так и иной (например, моральный) вред, причиненный собственнику информации или ее законному владельцу. Он должен быть прямым следствием уничтожения, блокирования или модификации охраняемой законом компьютерной информации, вызванных деянием законного пользователя.

6. Буквально из диспозиции ч. 1 комментируемой статьи следует, что субъективная сторона предусмотренного ею преступления характеризуется умышленной виной. Однако сопоставление ч. ч. 1 и 2 ст. 274 позволяет заключить, что существенный вред причиняется законным пользователем ЭВМ по неосторожности (по легкомыслию или небрежности).

7. Субъект преступления - специальный: лицо, имеющее доступ к ЭВМ, системе ЭВМ или их сети (т.е. законный пользователь охраняемой информации).

8. О понятии тяжких последствий (ч. 2) см. комментарий к ст. 273.

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. Объектом государственной измены является внешняя безопасность Российской Федерации как государства. Под ней следует понимать состояние защищенности жизненно важных интересов государства, т.е. конституционного строя, суверенитета, обороноспособности и территориальной неприкосновенности Российской Федерации от внешних угроз. Угроза безопасности государства - это совокупность условий и факторов, создающих опасность жизненно важным интересам государства. Следовательно, под внешней безопасностью Российской Федерации нужно понимать состояние защищенности жизненно важных интересов государства, т.е. конституционного строя, суверенитета и территориальной неприкосновенности Российской Федерации, от внешних угроз. В связи с этим государственная измена может быть совершена лишь в пользу какого-то определенного государства.

2. Понятие конституционного строя выводится из содержания главы 1 Конституции РФ "Основы конституционного строя". Эта глава закрепляет исходные принципы конституционного строя, экономических отношений, политической системы общества. В ней определена форма государственной власти в Российской Федерации (ст. 1), человек, его права и свободы признаны высшей ценностью (ст. 2), дано определение народа как носителя суверенитета и источника государственной власти (ст. 3), установлены пределы суверенитета Российской Федерации (ст. 4), провозглашены и гарантированы свобода экономической деятельности и равенства во всех формах собственности (ст. 8), закреплен принцип разделения властей на законодательную, исполнительную и судебную (ст. 11), признано идеологическое и политическое многообразие (ст. 13), определено соотношение действия Конституции и других законодательных, нормативных правовых актов и общепризнанных принципов, норм международного права и международных договоров (ст. 15). Содержание этих и других положений Конституции представляет основы конституционного строя как неотъемлемую часть объекта государственной измены и других преступлений против государственной власти.

3. Суверенитет - это верховенство государственной власти внутри страны и ее независимость во внешнеполитической сфере. Суверенитет есть важнейшее свойство самостоятельности и независимости как государственной власти, так и государства в целом. В соответствии с ч. 1 ст. 4 Конституции РФ суверенитет Российской Федерации распространяется на всю ее территорию.

4. Территориальная неприкосновенность есть нерушимость государственных границ - сухопутных, водных и воздушных. В соответствии с Законом РФ 1993 г. "О Государственной границе Российской Федерации" (с последующими изменениями) Государственной границей РФ является граница, закрепленная действующими международными договорами и законодательными актами бывшего Союза ССР, а также договорами Российской Федерации с определенными государствами - бывшими союзными республиками Союза ССР, Закон о Государственной границе определяет ее установление: а) на суше; б) на море; в) на судоходных водоемах; д) на мостах, плотинах и других сооружениях, проходящих через ручьи, озера и иные водоемы (подробнее см. комментарий к ст. 11).

5. Территориальная неприкосновенность зависит от обороноспособности - состояния экономического, военного, социально-нравственного потенциала, способного обеспечить защиту государства от нападения извне.

6. В ст. 275 дается исчерпывающий перечень деяний, образующих объективную сторону состава государственной измены: 1) шпионаж; 2) выдача государственной тайны; 3) иное оказание враждебной помощи иностранному государству, иностранной организации или их представителям в проведении враждебной деятельности в ущерб внешней безопасности Российской Федерации.

7. Понятие шпионажа раскрывается в ст. 276 УК РФ (см. комментарий к этой статье).

8. Выдача государственной тайны иностранному государству или иностранной организации заключается в умышленном сообщении гражданином Российской Федерации представителям иностранного государства или иностранной организации сведений, составляющих государственную тайну. Понятие государственной тайны определяется в Законе РФ от 21 июля 1993 г. "О государственной тайне" (с последующими изменениями). Под ней понимаются защищаемые государством сведения в области его военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб безопасности Российской Федерации. Перечень сведений, отнесенных к государственной тайне, утверждает по представлению Правительства РФ Президент РФ.

Выдача государственной тайны может осуществляться любым способом (устно или письменно, с помощью чертежей или образцов изделий и т.п.). В отличие от шпионажа виновный при выдаче не собирает и не похищает сведений, составляющих государственную тайну, а располагает ими по службе или работе.

9. Иное оказание помощи иностранному государству, иностранной организации или их представителям в процессе проведения враждебной деятельности против Российской Федерации заключается в таких действиях, которые не охватываются ни шпионажем, ни выдачей государственной тайны. Конкретно это может, например, выразиться в предоставлении убежища агентам иностранной разведки, снабжении их фальшивыми документами, продуктами питания, средствами передвижения и т.п. Данный вид государственной измены считается оконченным с момента фактического оказания гражданином Российской Федерации помощи иностранному государству или иностранной организации в такой деятельности.

10. Субъектом (исполнителем) государственной измены может быть только гражданин Российской Федерации, достигший 16-летнего возраста.

11. С субъективной стороны государственная измена может быть совершена только умышленно. При этом все формы такой измены могут быть совершены только с прямым умыслом. Виновный сознает, что совершает одно из деяний, предусмотренных ст. 275, и желает совершить это деяние. Мотивы данного преступления могут быть различными и не влияют на квалификацию содеянного.

12. Примечание к комментируемой статье предусматривает освобождение лица от уголовной ответственности за государственную измену (а также за шпионаж и за насильственный захват или удержание власти), если оно добровольным и своевременным сообщением органам власти или иным образом способствовало предотвращению ущерба интересам Российской Федерации и если в его действиях не содержится признаков иного состава преступления. Указанная норма есть конкретизация ч. 2 ст. 75 УК РФ об освобождении от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием и носит ярко выраженный профилактический характер.

Статья 276. Шпионаж

Комментарий к статье 276

1. Комментируемая статья формулирует ответственность за два вида шпионажа, отличающихся по своему предмету. Первой разновидностью является шпионаж, предметом которого являются только сведения, составляющие государственную тайну. Другой разновидностью является шпионаж, предметом которого являются иные сведения, предназначенные для использования в ущерб внешней безопасности Российской Федерации.

2. Под передачей указанных в статье сведений понимается их сообщение иностранному государству, иностранной организации или их представителям. Сообщение это может быть сделано любым способом (устно, письменно, по телефону, через других лиц и т.п.).

3. Собирание указанных сведений осуществляется различными способами (путем личного наблюдения, фотографирования секретных объектов, использования звукозаписи, приобретения за деньги и т.п.).

4. Похищение сведений - это изъятие из учреждений, предприятий, организаций, у отдельных лиц определенных документов (планов, чертежей, отчетов и т.п.), содержащих государственную тайну.

5. Хранение сведений может осуществляться как в помещении, принадлежащем, занимаемом или используемом виновным, так и в другом месте (в саду, огороде, лесу и т.п.). Ответственность за хранение шпионских материалов ранее не предусматривалась.

6. Передача или собирание иных сведений, т.е. хотя и не содержащих государственной тайны, но предназначенных для использования их в ущерб внешней безопасности Российской Федерации, образует состав шпионажа лишь в случае, если это делается по заданию иностранной разведки.

7. Субъектом шпионажа может быть иностранный гражданин или лицо без гражданства, достигшие возраста 16 лет.

8. С субъективной стороны шпионаж характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что передает, собирает, похищает либо хранит в целях передачи иностранному государству, иностранной организации или их представителям соответствующих сведений для использования их в ущерб внешней безопасности Российской Федерации, и желает этого.

Статья 277. Посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля

Комментарий к статье 277

1. Объективная сторона преступления (террористического акта) выражается в убийстве соответствующего лица или в покушении на его убийство. (О понятии убийства см. комментарий к ст. 105, о покушении - комментарий к ст. 30.)

2. Под государственным деятелем в теории и на практике длительное время понимались не только работники государственных предприятий, учреждений и организаций, занимающие высокие посты в государстве, но и рядовые работники. Например, после окончания Великой Отечественной войны на освобожденных от оккупации территориях потерпевшими от террористических актов признавались учителя, врачи, финансисты, рядовые военнослужащие и т.д. Следует признать, что применительно к сегодняшним дням такое толкование устарело и является расширительным. Государственным деятелем может быть признано лицо, занимающее достаточно высокий пост в государстве. Это - представители высшего руководства Российской Федерации, члены правительства, министры либо руководители других ведомств, члены парламента и другие подобного масштаба руководящие работники, занимающие государственные должности категории "А" в соответствии со ст. 1 Федерального закона от 31 июля 1995 г. "Об основах государственной службы Российской Федерации".

3. Под общественным деятелем следует понимать руководителей или руководящих работников различных общественных организаций и политических партий.

4. Посягательство на жизнь считается оконченным, если наступает смерть потерпевшего или в отношении последнего было совершено покушение на его жизнь.

5. Посягательство на жизнь рядовых государственных служащих или рядовых представителей общественных организаций в связи с осуществлением служебной деятельности или выполнением общественного долга охватывается составом умышленного убийства при отягчающих обстоятельствах (п. "б" ч. 2 ст. 105 УК РФ).

6. Субъектом преступления является лицо, достигшее возраста 16 лет. Несовершеннолетний в возрасте от 14 до 16 лет несет ответственность за такое преступление в соответствии со ст. 20 УК РФ как за убийство (ст. 105 УК РФ) или покушение на убийство (ст. ст. 30 и 105 УК РФ).

7. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что совершает посягательство на жизнь указанных лиц, предвидит возможность или неизбежность в результате этого причинения смерти потерпевшего и желает этого. Обязательным признаком субъективной стороны является цель - прекращение государственной или иной политической деятельности потерпевшего либо мотив - месть за указанную деятельность.

Статья 278. Насильственный захват власти или насильственное удержание власти

Комментарий к статье 278

1. Объективную сторону данного состава преступления образуют действия, направленные: а) на насильственный захват власти или б) насильственное удержание власти в нарушение Конституции РФ либо в) насильственное изменение конституционного строя Российской Федерации.

2. В соответствии с Конституцией РФ государственную власть в Российской Федерации (она разделяется на законодательную, исполнительную и судебную) осуществляют Президент РФ, Федеральное Собрание (Совет Федерации и Государственная Дума), Правительство РФ, суды Российской Федерации (ст. ст. 10, 11 Конституции РФ). Вместе с тем о насильственном захвате речь может идти лишь в отношении законодательной и исполнительной власти (исходя из специфики их функционирования).

3. Насильственный захват власти - это завладение его насильственным (преимущественно вооруженным) путем лицами, группировками, организацией, которым власть не принадлежала.

4. Насильственное удержание власти - это насильственное ее сохранение в нарушение Конституции лицами, которым она ранее принадлежала по закону (Конституции).

5. О понятии конституционного строя см. комментарий к ст. 275.

6. Субъектом преступления является лицо, достигшее возраста 16 лет. Субъектом насильственного удержания власти является бывший носитель государственной власти, по Конституции обязанный передать ее другим лицам (лицу).

7. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что совершает действия, направленные на насильственный захват власти или насильственное удержание власти в нарушение Конституции РФ, а равно направленные на насильственное изменение конституционного строя Российской Федерации, и желает этого.

Статья 279. Вооруженный мятеж

Комментарий к статье 279

1. Объективную сторону преступления образуют действия: а) организация вооруженного мятежа либо б) активное участие в вооруженном мятеже.

2. Под организацией вооруженного мятежа понимается деятельность лица или нескольких лиц, умышленно поднявших людей на вооруженное восстание (мятеж) против законной власти, а также действия по руководству мятежом.

3. Вооруженный мятеж - это мятеж с применением оружия. Но убийства, совершенные в процессе мятежа, не охватываются составом данного преступления и дополнительно квалифицируются по ст. 105 УК РФ.

4. Активное участие в вооруженном мятеже - это оказание властям вооруженного сопротивления, участие в применении силы по отношению к представителям власти или иным лицам, в насильственном, с применением оружия, захвате правительственных помещений, транспортных узлов, узлов связи, средств массовой информации и т.п. Преступление считается оконченным с момента совершения описанных действий.

5. Субъектом преступления является лицо, достигшее возраста 16 лет.

6. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что организует вооруженный мятеж либо принимает в нем активное участие, и желает этого. Обязательным признаком субъективной стороны является цель - насильственное изменение конституционного строя Российской Федерации (о понятии конституционного строя Российской Федерации см. комментарий к ст. 275).

7. Преступления, посягающие на экономическую безопасность и обороноспособность.

Под экономической безопасностью как непосредственным объектом данной группы преступлений понимается безопасность государства в экономической сфере. Диверсионные акты могут повлиять на резкий спад производства или добычу энергоресурсов, что может вызвать кризис экономики и усиление зависимости от иностранной помощи (понятие обороноспособности содержится в комментарии к ст. 275 данной главы).

Статья 280. Публичные призывы к осуществлению экстремистской деятельности

Комментарий к статье 280

1. В соответствии с ч. 1 ст. 280 уголовное наказание предусматривается за публичные призывы к осуществлению экстремистской деятельности.

2. Объективная сторона преступления характеризуется действиями - публичными призывами к осуществлению экстремистской деятельности.

3. Понятие экстремистской деятельности (экстремизма) дается в Федеральном законе от 25 июля 2002 г. "О противодействии экстремистской деятельности" (в редакции Федерального закона от 27 июля 2007 г. N 211-ФЗ). Статья 1 Закона трактует экстремистскую деятельность как: насильственное изменение основ конституционного строя и нарушение целостности Российской Федерации; публичное оправдание терроризма и иная террористическая деятельность; возбуждение социальной, расовой, национальной или религиозной розни; пропаганда исключительности, превосходства либо неполноценности человека по признаку его социальной, расовой, национальной, религиозной или языковой принадлежности или отношения к религии; нарушение прав, свобод и законных интересов человека и гражданина в зависимости от его социальной, расовой, национальной, религиозной или языковой принадлежности или отношения к религии; воспрепятствование осуществлению гражданами их избирательных прав и права на участие в референдуме или нарушение тайны голосования, соединенные с насилием либо угрозой его применения; воспрепятствование законной деятельности государственных органов местного самоуправления, избирательных комиссий, общественных и религиозных объединений или иных организаций, соединенное с насилием либо угрозой его применения; совершение преступлений по мотивам, указанным в п. "е" ч. 1 ст. 63 УК РФ; пропаганда и публичное демонстрирование нацистской атрибутики или символики либо атрибутики или символики, сходных с нацистской атрибутикой или символикой до степени смешения; публичные призывы к осуществлению указанных деяний либо массовое распространение заведомо экстремистских материалов, а равно их изготовление или хранение в целях массового распространения; публичное заведомо ложное обвинение лица, замещающего государственную должность субъекта Российской Федерации, в совершении им в период исполнения своих должностных обязанностей деяний, указанных в настоящей статье и являющихся преступлением; организация и подготовка указанных деяний, а также подстрекание к их осуществлению; финансирование указанных деяний либо иное содействие в их организации, подготовке и осуществлении, в том числе путем предоставления учебной, полиграфической и материально-технической базы, телефонной и иных видов связи или оказания информационных услуг.

Экстремистская деятельность может осуществляться с помощью экстремистских материалов. Под ними понимаются предназначенные для обнародования документы либо информация на иных носителях, призывающие к осуществлению экстремистской деятельности либо обосновывающие или оправдывающие необходимость осуществления такой деятельности, в том числе труды руководителей национал-социалистической рабочей партии Германии, фашистской партии Италии, публикации, обосновывающие или оправдывающие национальное и (или) расовое превосходство либо оправдывающие практику совершения военных или иных преступлений, направленных на полное или частичное уничтожение какой-либо этнической, социальной, расовой, национальной или религиозной группы (см. Федеральный закон "О противодействии экстремистской деятельности").

4. Призывы к осуществлению экстремистской деятельности означают подстрекательские действия в устной или письменной форме, направленные на достижение указанной цели. Эти призывы должны быть публичными, т.е. совершаться непосредственно в присутствии третьих лиц либо (в случае их письменной формы) в расчете на ознакомление с ними других лиц впоследствии (например, наклеивание плакатов или лозунгов соответствующего содержания). Расчет на ознакомление с содержанием призывов других лиц в дальнейшем может быть характерен и для устных призывов путем использования, допустим, магнитофонных записей.

5. Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

6. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что осуществляет указанные публичные призывы, и желает этого.

7. Часть 2 ст. 280 устанавливает повышенную ответственность за публичные призывы, совершенные с использованием средств массовой информации. Под ними понимаются призывы, опубликованные в печати, с использованием радио, телевидения и иных средств массовой информации.

Статья 281. Диверсия

Комментарий к статье 281

1. Под разрушением указанных в комментируемой статье объектов понимается приведение их тем или иным способом (взрыв, поджог, другие действия) в полную негодность.

Повреждение указанных объектов отличается от разрушения тем, что в этих случаях соответствующие объекты временно или частично выведены из строя и возможно их восстановление.

К предприятиям относятся заводы, фабрики и другие промышленные объекты.

Под сооружениями понимаются электростанции, водонапорные сооружения, склады, здания государственных и общественных предприятий и учреждений и т.д.

Пути и средства сообщения - это все виды транспорта и всевозможные средства сообщения (железнодорожный, водный и другие виды транспорта, мосты, шоссейные дороги и т.д.).

Средства связи - это телефонная и телеграфная связь, радиосвязь, телевидение и т.д.

Объекты жизнедеятельности населения - объекты, обеспечивающие население хлебом, водой, теплом, лекарствами, объекты медицинского обслуживания и т.д. (например, хлебозаводы, ТЭЦ, водозаборные станции, аптечные склады, станции скорой помощи).

2. Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет.

3. Субъективная сторона диверсии характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что совершает какие-либо из указанных действий, и желает их совершения. При этом он преследует цель подрыва экономической безопасности и обороноспособности России.

4. Экономическая безопасность - это безопасность государства в экономической сфере. Диверсионные акты могут повлиять на резкий спад производства или добычу энергоресурсов, что может вызвать кризис экономики и усиление зависимости от иностранной помощи.

5. О понятии обороноспособности см. комментарий к ст. 275.

6. О понятии организованной группы см. комментарий к ст. 35.

Статья 282. Возбуждение ненависти либо вражды, а равно унижение человеческого достоинства

Комментарий к статье 282

1. В соответствии со ст. 13 Конституции РФ в России запрещается разжигание социальной, расовой, национальной или религиозной розни. Комментируемая статья предусматривает уголовную ответственность за наиболее опасные формы нарушения указанного конституционного запрета.

2. Объективная сторона преступления характеризуется следующими действиями, направленными: 1) на возбуждение ненависти либо вражды; 2) унижение достоинства человека либо группы лиц по признакам: а) пола; б) расы; в) национальности; г) языка; д) происхождения; е) отношения к религии, ж) принадлежности к какой-либо социальной группе. При этом уголовная ответственность наступает лишь в том случае, если указанные действия совершаются определенным способом - публично или с использованием средств массовой информации.

3. Под возбуждением ненависти и вражды, указанным в диспозиции ч. 1 комментируемой статьи, понимается попытка создать конфликты между гражданами по названным причинам (признакам).

4. Унижение достоинства человека представляет собой выражение дискриминационного отношения к определенному лицу или группе лиц по указанным признакам (пол, раса, национальность и др.).

5. Понятие публичности раскрывается при характеристике ст. 280, а понятие использования средств массовой информации рассматривается в ст. 129 УК РФ.

6. Часть 2 комментируемой статьи конструирует состав данного преступления при отягчающих обстоятельствах. Таковыми являются те же деяния, совершенные: с применением насилия или угрозы его применения; лицом с использованием своего служебного положения; организованной группой.

7. Под насилием как способом совершения квалифицированного состава данного преступления понимается умышленное причинение легкого вреда здоровью или побои (см. ст. ст. 115 и 116 УК РФ) либо насильственное лишение свободы (см. ст. 127 УК РФ).

8. Угроза применения насилия как способ совершения квалифицированного состава данного преступления есть угроза применения физического насилия.

9. Использующим свое служебное положение является не только должностное лицо (см. примечание к ст. 285 УК РФ), но и лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации (см. примечание к ст. 201 УК РФ). Если при использовании лицом своего служебного положения будет нарушено равноправие граждан в зависимости от их расы, национальности или их отношения к религии, содеянное надлежит квалифицировать по совокупности п. "б" ч. 2 ст. 282 и ч. 2 ст. 136 УК РФ.

10. Понятие преступления, совершенного организованной группой, дается в ст. 35 УК РФ.

11. Уголовная ответственность за совершение данного преступления наступает с 16 лет.

12. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что совершает указанные в диспозиции комментируемой статьи действия, и желает этого.

Статья 282.1. Организация экстремистского сообщества

Комментарий к статье 282.1

1. Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 282.1, характеризуется следующими действиями: а) создание экстремистского сообщества; б) руководство таким сообществом, его частью или входящими в такое сообщество структурными подразделениями; в) создание объединения организаторов, руководителей или иных представителей частей или структурных подразделений такого сообщества.

2. В последней редакции ст. 282.1 УК РФ законодатель отказался от перечня преступлений экстремистской направленности и определил экстремистское сообщество как организованную группу лиц для подготовки или совершения преступлений экстремистской направленности. При этом преступления экстремистской направленности следует трактовать, исходя из ч. 2 примечания к рассматриваемой статье и понятия экстремистской деятельности (экстремизма), приводимого в новой редакции ст. 1 ФЗ "О противодействии экстремистской деятельности" (см. п. 3 комментария к ст. 280 УК РФ).

См. также комментарий к ст. 210 УК РФ.

3. Уголовная ответственность за совершение данного преступления наступает с 16 лет.

4. Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом и специфическими мотивами и целями. Лицо сознает, что создает экстремистское сообщество, руководит им, его частью или входящими в него структурными подразделениями либо создает объединение организаторов, руководителей или иных представителей частей или структурных подразделений такого сообщества и желает совершения любого из указанных действий. Мотив преступления - см. в примечании к рассматриваемой статье. Целью создания объединения организаторов, руководителей или иных представителей частей или структурных подразделений экстремистского сообщества является разработка планов и (или) подготовка условий для совершения преступлений экстремистской направленности.

5. Часть 2 ст. 282.1 предусматривает ответственность за участие в экстремистском сообществе.

6. Часть 3 рассматриваемой статьи предусматривает повышенную ответственность за деяния, предусмотренные ч. ч. 1 или 2 этой статьи, совершенные лицом с использованием своего служебного положения. Таким образом, квалифицированный состав данного преступления отличается от основного по своему субъекту. Им является не только должностное лицо (см. примечание к ст. 285), но и лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации (см. примечание к ст. 201).

7. В ч. 1 примечания к рассматриваемой статье содержится норма об освобождении от уголовной ответственности виновного в совершении комментируемого преступления в случае прекращения участия в деятельности общественного или религиозного объединения, в отношении которых судом принято вступившее в законную силу решение о ликвидации или запрете деятельности в связи с осуществлением экстремистской деятельности.

Закон требует, чтобы действия виновного были добровольными. Добровольность означает, что решение о прекращении участия принимается лицом по собственной воле при сознании того обстоятельства, что преступление может быть продолжено. Мотивы прекращения (политическая, религиозная, идеологическая или иная переориентация, неприемлемость насильственных методов деятельности, учет мнения окружающих) значения не имеют, однако могут судить о добровольности волеизъявления.

Условием освобождения от ответственности виновного является также отсутствие в его действиях иного состава преступления. При этом виновный будет нести ответственность за иные преступления, но будет освобожден от ответственности по рассматриваемой статье.

Часть 2 примечания дает понятие преступлений экстремистской направленности (см. п. 3 комментария к ст. 280 УК РФ).

Статья 282.2. Организация деятельности экстремистской организации

Комментарий к статье 282.2

1. Объективная сторона данного преступления характеризуется действием - организацией деятельности общественного или религиозного объединения либо иной организации, в отношении которой судом принято вступившее в законную силу решение о ликвидации или запрете деятельности в связи с осуществлением экстремистской деятельности.

2. Понятие экстремистской деятельности (экстремизма), как уже отмечалось, дается в Федеральном законе от 25 июля 2002 г. "О противодействии экстремистской деятельности" (в редакции Федерального закона от 24 июля 2007 г.) и было раскрыто в комментарии к ст. 280 УК РФ.

3. Экстремистской организацией (в соответствии с Федеральным законом "О противодействии экстремистской деятельности") является общественное или религиозное объединение либо иная организация, в отношении которых по основаниям, предусмотренным названным Законом, судом принято вступившее в законную силу решение о ликвидации или запрете деятельности в связи с осуществлением экстремистской деятельности.

4. Ответственность за совершение данного преступления наступает с 16 лет.

5. Субъективная сторона данного преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо сознает, что организует деятельность экстремистской организации, в отношении которой судом принято вступившее в законную силу решение о ликвидации или запрете деятельности в связи с осуществлением экстремистской деятельности, и желает этого.

6. Часть 2 ст. 282.2 предусматривает ответственность за участие в деятельности общественного или религиозного объединения либо иной организации, в отношении которой судом принято вступившее в законную силу решение о ликвидации или запрете деятельности в связи с осуществлением экстремистской деятельности.

7. Комментарий примечания см. в п. 7 комментария к ст. 282.1 УК РФ.

Статья 283. Разглашение государственной тайны

Комментарий к статье 283

1. О понятии государственной тайны см. комментарий к ст. 275.

2. Разглашение государственной тайны есть предание огласке или распространение с нарушением установленного порядка (правил) сведений, составляющих государственную тайну, вследствие чего они становятся известны посторонним лицам. К посторонним следует относить тех лиц, которым соответствующие сведения не были доверены и не стали известны по службе или работе. Разглашение может быть как устным (например, в ходе публичного выступления), так и письменным (опубликование в средствах массовой информации, сообщение в письме).

3. Преступление является оконченным с момента, когда указанные сведения стали достоянием постороннего лица (при этом требуется восприятие, осознание посторонним лицом фактического смысла полученных им сведений).

4. Субъектом преступления может быть лицо, достигшее возраста 16 лет, которому разглашенные сведения были доверены или стали известны по службе или работе. Правила и порядок допуска должностных лиц, граждан и организаций к государственной тайне определяются Законом РФ 1993 г. "О государственной тайне" <1>. Разглашение сведений, которые лицу не были доверены и не стали известны по службе или работе, состава преступления, предусмотренного комментируемой статьей, не образует (например, разглашение сведений из найденного на улице документа).

<1> РГ. 21.09.1993.

5. Субъективная сторона преступления характеризуется как прямым, так и косвенным умыслом. Лицо осознает, что разглашает сведения, составляющие государственную тайну; предвидит как возможность, так и неизбежность того, что они станут достоянием других лиц, и желает либо сознательно допускает это, относится к этому безразлично.

6. Часть 2 ст. 283 предусматривает повышенную ответственность за разглашение государственной тайны, повлекшее по неосторожности (в редакции Федерального закона от 25 июня 1998 г.) тяжкие последствия. Таковыми следует, в частности, признавать случаи, когда в результате разглашения сведений они стали достоянием иностранных разведок, что предполагает проведение государством дорогостоящих мероприятий по нейтрализации таких последствий.

7. Разглашение государственной тайны, если это происходит в форме государственной измены, квалифицируется по ст. 275 УК РФ.

Статья 284. Утрата документов, содержащих государственную тайну

Комментарий к статье 284

1. Документ, содержащий государственную тайну, - официальный или неофициальный носитель информации о такой тайне (документы официального характера - справки, отчеты и т.п., черновые записи, данные, занесенные на магнитную ленту, фото- и кинопленку и т.п.).

2. Предметами, сведения о которых составляют государственную тайну, являются различные изделия, образцы, модели и материалы, например отдельные экземпляры или модели техники, приборов, вооружения.

3. Объективная сторона преступления характеризуется: а) действием либо бездействием (нарушение установленных правил обращения с содержащими государственную тайну документами, а равно с предметами, сведения о которых составляют государственную тайну); б) последствием (утрата последних и наступление тяжких последствий) и в) причинной связью между указанными действиями (бездействиями) и последствиями.

4. Правила обращения с указанными документами и предметами регулируются Законом РФ "О государственной тайне", а также другими нормативными актами.

5. Утрата - это выход документов, содержащих государственную тайну, или предметов, сведения о которых составляют государственную тайну, из владения лица, имеющего допуск к государственной тайне. Уничтожение документов или предметов, составляющих государственную тайну, утраты не образуют, так как это исключает возможность ознакомления с ними посторонних лиц.

6. Наступление тяжких последствий, предусмотренное комментируемой статьей, понимается так же, как и в ч. 2 ст. 283 (см. п. 6 комментария к этой статье).

7. Субъектом преступления может быть только лицо, имеющее допуск к государственной тайне.

8. Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожностью (равным образом в виде легкомыслия или небрежности). При легкомыслии лицо предвидит возможность утраты соответствующих документов и предметов в результате нарушения правил обращения с документами, содержащими государственную тайну, и наступление вследствие этого тяжких последствий, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает на предотвращение этих последствий. При небрежности лицо не предвидело возможности утраты указанных документов и предметов и наступление тяжких последствий, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло это предвидеть.

Глава 30. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ВЛАСТИ, ИНТЕРЕСОВ ГОСУДАРСТВЕННОЙ СЛУЖБЫ И СЛУЖБЫ В ОРГАНАХ МЕСТНОГО САМОУПРАВЛЕНИЯ

Комментарий к главе 30

Ввиду совпадения многих признаков должностных преступлений представляется необходимым дать им общую характеристику и лишь затем прокомментировать статьи рассматриваемой главы. Содержащиеся в главе 30 статьи (кроме ст. ст. 288 и 291) предусматривают ответственность за противоправные деяния, существенно отличающиеся от других как своеобразием объекта преступного посягательства, так и спецификой его субъекта, каковым может быть только должностное лицо.

Объектом должностного преступления является нормальная, регламентированная соответствующими правовыми актами деятельность государственных органов, органов местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждений, Вооруженных Сил РФ, других войск и воинских формирований Российской Федерации, а непосредственным объектом - права и законные интересы граждан или организаций либо охраняемые законом интересы общества или государства.

Объективная сторона должностных преступлений предполагает наличие таких обязательных признаков, как: совершение указанных в диспозиции соответствующих статей деяний вопреки интересам службы, т.е. находящихся в противоречии не только с задачами, для выполнения которых образован названный выше орган или учреждение, но и с теми полномочиями, выполнение которых непосредственно возложено на должностное лицо; наступление определенных последствий преступления (например, существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества и государства); наличие причинной связи между незаконными действиями (бездействием) должностного лица и наступившими последствиями.

Совершение должностным лицом противоправных действий, не связанных с выполнением им своих служебных обязанностей, не образует состава должностного преступления и при наличии к тому оснований может быть квалифицировано по другим статьям УК РФ.

Если ответственность за допущенное должностным лицом нарушение служебных полномочий предусмотрена специальной уголовно-правовой нормой, содеянное подлежит квалификации по этой норме, без совокупности со статьями, предусматривающими общие составы должностных преступлений (ч. 3 ст. 17 УК РФ, п. 18 Постановления Пленума Верховного Суда СССР от 30 марта 1990 г. N 4 "О судебной практике по делам о злоупотреблении властью или

служебным положением, превышении власти или служебных полномочий, халатности и должностном подлоге" в редакции Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г. N 6 <1>).

<1> ВВС СССР. 1990. N 3; БВС РФ. 2000. N 4.

Субъектами преступлений, предусмотренных ст. ст. 285, 286, 287, 289, 290, 292 и 293 УК РФ, могут быть только должностные лица, которыми в соответствии с п. 1 примечания к ст. 285 признаются 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, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации.

Согласно примечанию к ст. 318 УК РФ представителем власти признается должностное лицо правоохранительного или контролирующего органа, а также иное должностное лицо, наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся от него в служебной зависимости.

Применительно к рассматриваемым статьям главы 30 УК РФ к представителям власти наряду с должностными лицами правоохранительных и контролирующих органов относятся, в частности, депутаты, руководители и члены органов исполнительной власти Российской Федерации и субъектов РФ, судьи, т.е. лица, наделенные правом в пределах своей компетенции предъявлять требования, а также принимать решения, обязательные для выполнения гражданами или предприятиями, учреждениями и организациями независимо от их ведомственной принадлежности и подчиненности. Иными словами, представители власти - это лица, наделенные властными полномочиями в отношении неопределенного круга физических и юридических лиц.

Под организационно-распорядительными функциями понимается осуществление полномочий по руководству аппаратом государственного органа либо органа местного самоуправления, трудовыми коллективами государственных и муниципальных учреждений, а также отдельными работниками этих органов и учреждений (подбор и расстановка кадров, организация труда подчиненных, поддержание трудовой дисциплины, применение мер поощрения и наложения дисциплинарных взысканий).

Под выполнением должностным лицом административно-хозяйственных функций понимается совершение действий по управлению или распоряжению государственным либо муниципальным имуществом путем установления порядка его хранения, реализации и т.д. Этими полномочиями в государственных органах, органах местного самоуправления, в государственных и муниципальных учреждениях наделены, в частности, начальники хозяйственных и финансовых отделов и служб.

Лицо, временно исполняющее обязанности по определенной должности, может быть признано субъектом должностного преступления при условии, если эти обязанности возложены на данное лицо в установленном законом порядке (например, присяжные заседатели).

В соответствии с законом субъектами должностного преступления могут быть также лица, осуществляющие функции представителя власти либо организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции по специальному полномочию, предоставленному им правомочным органом либо должностным лицом (например, члены добровольной народной дружины).

Не являются субъектами должностного преступления те работники государственных и муниципальных учреждений, которые выполняют сугубо профессиональные или технические обязанности. Если наряду с осуществлением этих обязанностей на данного работника в установленном порядке возложено и исполнение организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций, то в случае их нарушения он может нести ответственность за должностное преступление (например, врач - за злоупотребление полномочиями, связанными с участием в работе бюро медико-социальной экспертизы, призывных комиссий; преподаватель - за нарушение обязанностей, возложенных на него как на члена квалификационной или экзаменационной комиссии).

Не являются субъектами преступлений, предусмотренных настоящей главой, лица, выполняющие управленческие функции в коммерческих предприятиях, ставящих основной целью своей деятельности извлечение прибыли (хозяйственное товарищество, акционерное общество, производственный кооператив, государственное или муниципальное унитарное предприятие и т.д.), а также в некоммерческих организациях, которые не являются органами государственной власти или местного самоуправления (потребительский кооператив, общественное объединение, религиозная организация и т.д.).

В соответствующих статьях главы 30 УК РФ предусматривается ответственность за деяния, совершенные лицом, занимающим государственную должность Российской Федерации или государственную должность субъекта РФ.

В качестве одного из субъектов преступлений, предусмотренных ч. 2 ст. 285, ч. 2 ст. 286 и ч. 3 ст. 290 УК РФ, назван глава органа местного самоуправления, статус которого определен в главе 3 Федерального закона от 28 августа 1995 г. N 154-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации".

К органам местного самоуправления относятся: выборные органы, образуемые в соответствии с названным Федеральным законом, законами субъектов РФ, уставами муниципальных образований; другие органы, образуемые в соответствии с уставами муниципальных образований.

Уставом муниципального образования может быть предусмотрена должность главы муниципального образования - выборного должностного лица, возглавляющего деятельность по осуществлению местного самоуправления на территории муниципального образования.

Наименование главы муниципального образования и сроки его полномочий определяются уставом муниципального образования в соответствии с законами субъектов РФ.

Деяния, ответственность за которые предусмотрена по статьям комментируемой главы (кроме ст. 293 УК РФ), могут быть совершены только умышленно.

Статья 285. Злоупотребление должностными полномочиями

Комментарий к статье 285

1. Состав данного преступления предполагает наличие следующих признаков, характеризующих его объективную и субъективную стороны:

а) использование должностным лицом своих служебных полномочий вопреки интересам службы;

б) совершение деяния из корыстной или иной личной заинтересованности;

в) наступление конкретных последствий деяния, а именно существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства;

г) наличие причинной связи между действием либо бездействием должностного лица и указанными выше последствиями.

Отсутствие хотя бы одного из этих признаков исключает ответственность по ст. 285.

2. При решении вопроса о наличии либо отсутствии в действиях (бездействии) должностного лица состава данного преступления необходимо устанавливать круг и характер его служебных прав и обязанностей, закрепленных в законодательных и иных нормативных правовых актах, уставах, положениях, инструкциях и т.п. В соответствующих процессуальных документах (в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого, обвинительном заключении, приговоре) должны содержаться ссылки на эти 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.

3. Формы и способы злоупотреблений должностными полномочиями могут быть самыми разнообразными: издание противоречащих закону либо иному нормативному правовому акту приказов и распоряжений, повлекших указанные в ст. 285 последствия; неосновательное расходование денежных и других ресурсов без признаков хищения; сокрытие совершенных в государственном органе, органе местного самоуправления либо в государственном или муниципальном учреждении хищений, недостач, злоупотреблений по службе (например, сокрытие должностными лицами органов расследования преступлений в целях создания видимости благополучия в криминогенной обстановке в районе, городе и т.д.).

4. Ответственность за злоупотребление должностными полномочиями может наступить лишь при наличии у должностного лица корыстной или иной личной заинтересованности <1>.

<1> БВС РФ. 1992. N 4. С. 6.

Злоупотреблением должностными полномочиями из корыстной заинтересованности следует считать такие неправомерные действия должностного лица, которые совершены им с целью получить имущественную выгоду без незаконного безвозмездного обращения чужого имущества в свою собственность или собственность других лиц (например, сокрытие путем запутывания учета образовавшейся в результате халатности недостачи с целью избежать материальной ответственности, так называемое "временное позаимствование денежных и иных средств", производство работ лично для себя или своих близких за счет государственного или

муниципального учреждения, использование для личных нужд рабочей силы или транспорта соответствующего учреждения).

Если злоупотребление должностными полномочиями явилось способом хищения чужого имущества, содеянное должно рассматриваться как хищение и квалифицироваться по ст. 160 УК РФ.

Иная личная заинтересованность как мотив злоупотребления должностными полномочиями может выражаться в стремлении извлечь выгоду неимущественного характера, обусловленном такими побуждениями, как карьеризм, протекционизм, семейственность, желание приукрасить действительное положение, получить взаимную услугу, заручиться поддержкой в решении какого-либо вопроса и т.п.

5. Под существенным нарушением прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства как обязательным элементом объективной стороны злоупотребления должностными полномочиями понимается такое нарушение, которое повлекло причинение существенного материального либо иного вреда (нарушение конституционных прав и свобод граждан, подрыв авторитета органа государственной власти, органов местного самоуправления, государственного или муниципального учреждения, создание серьезных помех и сбоев в их работе, сокрытие хищений в крупном размере, других преступлений и т.п.).

Решение вопроса о том, явилось ли нарушение указанных в ст. 285 прав и законных интересов существенным, зависит от конкретных обстоятельств злоупотребления должностными полномочиями, в частности от степени отрицательного влияния противоправного деяния на нормальную работу органов и учреждений, указанных в п. 1 примечания к ст. 285, характера и размера понесенного ими ущерба, числа потерпевших граждан, тяжести причиненного им морального или имущественного вреда.

Во всяком случае, если лицо признается виновным в злоупотреблении должностными полномочиями, в соответствующих процессуальных документах должно содержаться обоснование существенности нарушения прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства.

6. Квалификация злоупотребления должностными полномочиями по ч. 3 ст. 285 по признаку наступления тяжких последствий возможна, когда по делу установлено, что в результате противоправных действий (бездействия) причинен такой вред, как крупные аварии, длительная дезорганизация работы государственного или муниципального учреждения, нанесение материального ущерба в крупных размерах, причинение смерти или тяжких телесных повреждений хотя бы одному человеку и т.п. При этом необходимо, чтобы кроме этих вредных последствий имелись и другие предусмотренные законом признаки данного состава преступления.

Статья 285.1. Нецелевое расходование бюджетных средств

Комментарий к статье 285.1

1. Объектом данного преступления является финансовая дисциплина в области бюджетных правоотношений. Отвлечение бюджетных ассигнований на цели, не предусмотренные федеральным бюджетом, наносит прямой ущерб государственным и общественным интересам, поскольку затрудняет достижение тех результатов, которые государство хотело иметь за счет расхода своих финансовых ресурсов.

2. Основные понятия, использованные в комментируемой статье, даны в БК РФ. Согласно его ст. 6 под бюджетной росписью понимается документ о поквартальном распределении доходов и расходов бюджета и поступлений из источников финансирования дефицита бюджета, устанавливающий распределение бюджетных ассигнований между получателями бюджетных средств и составляемый в соответствии с бюджетной классификацией Российской Федерации, а под бюджетными ассигнованиями - бюджетные средства, предусмотренные бюджетной росписью получателю или распорядителю бюджетных средств. Смета доходов и расходов - это финансовый документ о доходах, получаемых организацией в результате своей деятельности и из иных источников, и расходах находящихся в ее распоряжении средств.

3. Получатель бюджетных средств - это бюджетное учреждение или иная организация, которые в соответствии с бюджетной росписью получают право на получение бюджетных средств. Понятие бюджетного учреждения раскрыто в ст. 161 БК РФ.

4. Формы нецелевого расходования бюджетных средств бывают различными:

а) использование средств на цели, не предусмотренные бюджетной росписью и лимитами бюджетных обязательств на соответствующий финансовый год;

б) использование средств на цели, не предусмотренные в утвержденных сметах доходов и расходов на соответствующий финансовый год;

в) использование средств бюджетных кредитов и ссуд на цели, не предусмотренные договором (соглашением) на их получение;

г) использование средств, полученных в виде субсидий или субвенций, на цели, не предусмотренные условиями их предоставления;

д) иные виды нецелевого использования средств федерального бюджета, установленные бюджетным законодательством (см. Инструкцию Минфина России от 26 апреля 2001 г. N 35н о порядке применения органами федерального казначейства мер принуждения к нарушителям бюджетного законодательства Российской Федерации).

5. При решении вопроса о наличии состава преступления в действиях должностных лиц, допустивших нецелевое использование средств, следует иметь в виду, что помимо размера ущерба во внимание должна приниматься и степень общественной опасности последствий его действий. Представляется, что не образует состава преступления перерасход средств по одной из статей бюджетной росписи за счет экономии по другим ее статьям. Например, на проведение текущего ремонта за счет уменьшения запланированных затрат на приобретение мебели и материалов, если это не сказалось отрицательно на деятельности учреждения.

В таких случаях может наступить ответственность должностного лица по ст. 15.14 КоАП РФ (нецелевое использование бюджетных средств), а к организации могут быть применены федеральным казначейством экономические санкции в виде уменьшения бюджетных ассигнований на сумму средств, использованных не по целевому назначению.

6. Объективная сторона преступления заключается не только в принятии должностным лицом незаконного решения, но и в реальном его выполнении, т.е. в израсходовании средств на цели, не предусмотренные бюджетом или иными актами о целевом выделении бюджетных средств. Само по себе принятие незаконного решения без его реализации состава преступления не образует. Состав преступления будет при расходовании средств в крупном размере, т.е. свыше 1,5 млн. руб.

7. Субъектом данного преступления является должностное лицо, уполномоченное принимать решения о расходовании бюджетных средств: начальник организации, его заместители, начальники финансовых служб, включая главных бухгалтеров.

8. Преступление совершается с прямым умыслом: лицо осознает, что совершает нецелевое расходование бюджетных средств, и желает этого.

Мотивы действий при этом для квалификации преступления значения не имеют. Они могут быть разными - как ложно понимаемыми интересами службы, так и проистекать из личных побуждений.

Вместе с тем возможны случаи, когда нецелевой расход бюджетных средств совершается для предотвращения причинения вреда государственным, общественным и личным интересам. При решении вопроса о наличии в этих случаях в действиях должностного лица состава преступления следует руководствоваться нормами ст. 39 УК РФ (крайняя необходимость).

9. Квалифицированный состав преступления будет при совершении его группой лиц по предварительному сговору или в особо крупном размере (более 7,5 млн. руб.).

Статья 285.2. Нецелевое расходование средств государственных внебюджетных фондов

Комментарий к статье 285.2

1. Государственные внебюджетные фонды создаются государством для решения социальных задач, вытекающих из гарантированных Конституцией прав граждан:

- на социальное обеспечение по возрасту;

- социальное обеспечение по болезни, инвалидности, в случае потери кормильца, рождения и воспитания детей и в других случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации о социальном обеспечении;

- социальное обеспечение в случае безработицы;

- охрану здоровья и получение бесплатной медицинской помощи.

Соответственно, образованы Пенсионный фонд РФ, Фонд страхования РФ, Федеральный фонд обязательного медицинского страхования, Государственный фонд занятости РФ.

2. Фонд формируется за счет отчислений работодателей и других источников. Средства государственных внебюджетных фондов находятся в федеральной собственности, не входят в состав бюджетов всех уровней бюджетной системы Российской Федерации и изъятию не подлежат.

3. Объективная сторона преступления состоит в принятии решений уполномоченным должностным лицом расходовать средства фонда на цели, не соответствующие условиям, определенным нормативными актами, регулирующими его деятельность, или бюджетом фонда, и в их реальном расходовании (приобретение оборудования, выдача средств физическим лицам и т.п.). Например, средства Пенсионного фонда, предназначенные для выплаты пенсионерам,

расходуются сверх утвержденных бюджетом фонда сумм на собственную деятельность фонда путем приобретения автотранспортных средств, мебели, оргтехники и т.д.

Преступление считается оконченным с момента реального израсходования средств по нецелевому назначению.

4. Обязательное условие - расходование средств в крупном размере, т.е. в сумме, превышающей 1,5 млн. руб.

5. Субъектом преступления являются должностные лица фонда и его региональных отделений, уполномоченные принимать решения о расходовании средств фонда (руководители, их заместители, начальники финансовых служб, включая главных бухгалтеров).

6. Совершение преступления группой лиц по предварительному сговору является квалифицирующим признаком ч. 2 комментируемой статьи.

Субъектами группы могут быть только должностные лица, работающие как в одной организации фонда, так и в разных его организациях. Например, должностное лицо центрального правления фонда и начальник его регионального отделения договариваются о нецелевом расходовании средств фонда, выделенных этому отделению. Оказание содействия должностному лицу со стороны служащих фонда или иных лиц в нецелевом расходовании средств фонда состава преступления с их стороны не образует.

7. Преступление совершается с прямым умыслом, т.е. должностное лицо осознает нецелевой характер расходования средств фонда и желает этого.

Мотивы, которыми руководствовалось должностное лицо (ложно понятые интересы фонда, карьеристские соображения, корысть, иные личные побуждения), на квалификацию его действий не влияют.

Следует иметь в виду, что, когда нецелевое расходование средств фонда допущено должностным лицом с целью предотвращения или устранения опасности для законных интересов граждан, государственных или общественных интересов, при решении вопроса о наличии в его действиях состава преступления следует руководствоваться нормами ст. 39 УК РФ (крайняя необходимость).

Статья 286. Превышение должностных полномочий

Комментарий к статье 286

1. Объективная сторона данного преступления заключается в совершении должностным лицом действий по службе, которые, во-первых, явно выходят за пределы его полномочий; во-вторых, повлекли существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства, и, в-третьих, эти действия находились в причинной связи с наступившими последствиями.

При отграничении злоупотребления должностными полномочиями от их превышения следует учитывать, что в первом случае должностное лицо незаконно, вопреки интересам службы использует предоставленные ему права и полномочия, а во втором - совершает действия, явно выходящие за пределы его служебной компетенции, т.е. такие действия, которые относятся к полномочиям другого должностного лица, либо если они могли быть совершены самим должностным лицом только при наличии особых обстоятельств, указанных в законе или подзаконном акте (совершение действий при обоснованном риске либо в целях предупреждения более значительного вреда без превышения пределов крайней необходимости), а также действия, которые никто и ни при каких обстоятельствах не вправе совершить (например, превышение мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, либо совершение противоправных действий, выразившихся в применении насилия в отношении подчиненного).

Совершенные должностным лицом действия могут быть признаны явно выходящими за пределы его полномочий в случае, когда такое превышение было очевидным, бесспорным для самого виновного.

2. Применительно к данному составу преступления под существенным нарушением прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства понимаются последствия, связанные с причинением морального, физического или имущественного вреда личности, нарушением конституционных прав гражданина, нарушением нормальной работы предприятия, учреждения, организации, которое привело к длительному перерыву либо приостановлению их деятельности и т.п. Вопрос о существенности нарушения указанных прав и интересов решается исходя из конкретных обстоятельств дела.

3. Для установления факта превышения должностных полномочий следует в обязательном порядке выяснять, каким законом либо иным нормативным правовым актом регламентированы полномочия должностного лица и в чем конкретно выразилось их противоправное превышение. Отсутствие в соответствующих процессуальных документах такого обоснования исключает ответственность по ст. 286.

4. Превышение должностных полномочий может иметь место как при осуществлении должностным лицом функций представителя власти, так и при выполнении им организационно-распорядительных либо административно-хозяйственных функций. В этом заключается отличие рассматриваемого состава преступления от других уголовно наказуемых деяний, также связанных с превышением должностных полномочий (например, принуждение к даче показаний, ответственность за которое предусмотрена ст. 302 УК РФ).

5. Данное преступление совершается только путем действия, причем как с прямым, так и с косвенным умыслом.

Мотивы превышения должностных полномочий могут быть различными (корысть, карьеризм, зависть, совершение незаконных действий в так называемых "интересах дела" либо в целях создания видимости благополучия и т.п.).

6. Ответственность за квалифицированные виды превышения должностных полномочий предусмотрена ч. ч. 2 и 3 ст. 286. Одним из таких видов является совершение указанных действий лицом, занимающим государственную должность Российской Федерации или государственную должность субъекта РФ, а равно главой органа местного самоуправления. Повышенная ответственность названных лиц за данное преступление предусмотрена как ввиду самого характера их должностного положения и обладания широким кругом полномочий, так и в связи с тем, что превышение этих полномочий чревато существенным нарушением охраняемых законом прав и интересов большого числа граждан и организаций.

7. К другому квалифицированному виду превышения должностных полномочий (ч. 3 комментируемой статьи) закон относит деяния, предусмотренные ч. ч. 1 и 2 ст. 286, если они совершены: с применением насилия или с угрозой его применения; с применением оружия или специальных средств; с причинением тяжких последствий.

Под применением насилия при превышении должностных полномочий подразумевается как причинение гражданину физического вреда (побои, истязание, причинение иного вреда здоровью, ограничение свободы), так и психическое воздействие на него, которое может выражаться в угрозах физической расправы с целью подавления воли потерпевшего.

Согласно ст. 1 Федерального закона от 13 декабря 1996 г. N 150-ФЗ "Об оружии" под оружием следует понимать устройства и предметы, конструктивно предназначенные для поражения живой или иной цели, подачи сигналов.

В соответствии со ст. 14 Закона РФ от 18 апреля 1991 г. N 1026-1 "О милиции" в качестве специальных средств могут применяться в предусмотренных законом случаях резиновые палки, слезоточивый газ, наручники и т.д.

Под применением оружия или специальных средств, связанным с превышением должностных полномочий, понимается использование их с целью причинения как физического вреда (выстрел на поражение, удар рукояткой пистолета или резиновой палкой и т.д.), так и психического воздействия, когда использование оружия или специальных средств представляло реальную угрозу жизни или здоровью гражданина, например выстрел из огнестрельного оружия произведен в непосредственной близости от потерпевшего, у которого имелись основания считать, что его жизни и здоровью грозила реальная опасность.

Если противоправные действия должностного лица сопровождались лишь демонстрацией оружия или специальных средств и не представляли реальной угрозы жизни и здоровью гражданина, содеянное при наличии к тому оснований может быть расценено как превышение должностных полномочий с угрозой применения насилия (п. "а" ч. 3 ст. 286).

Под причинением тяжких последствий как одним из квалифицирующих признаков превышения должностных полномочий понимаются действия, приведшие, например, к самоубийству потерпевшего, а также если их результатом явились крупные аварии, длительная дезорганизация работы учреждения, организации, причинение им материального ущерба в крупных размерах и т.п.

8. Если превышение должностных полномочий было сопряжено с умышленным убийством, содеянное следует квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных п. "в" ч. 3 ст. 286 и ст. 105 УК РФ.

9. Определенную трудность вызывает квалификация рассматриваемого деяния, если его последствием явилось причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего. Представляется, что в этом случае правовая оценка содеянного будет зависеть от конкретных обстоятельств совершения преступления. При этом следует учитывать, что ч. 3 ст. 286 устанавливает ответственность за причинение любого вреда здоровью потерпевшего, кроме тяжкого, ответственность за причинение которого предусмотрена ч. ч. 3 и 4 ст. 111 УК РФ. В этом случае деяние следует квалифицировать по совокупности преступлений, ответственность за которые предусмотрена соответствующим пунктом (пунктами) ч. 3 ст. 286 и ч. 3 или 4 ст. 111 УК РФ.

10. В случаях, когда должностное лицо совершает убийство либо причиняет тяжкий или средней тяжести вред здоровью при превышении пределов необходимой обороны либо при

превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, содеянное должно квалифицироваться только по ст. 108 или только по ст. 114 УК РФ.

Статья 287. Отказ в предоставлении информации Федеральному Собранию Российской Федерации или Счетной палате Российской Федерации

Комментарий к статье 287

1. Объективная сторона данного состава преступления предполагает наличие следующих признаков:

а) неправомерный отказ в предоставлении информации, уклонение от предоставления информации или предоставление заведомо неполной либо ложной информации Совету Федерации Федерального Собрания РФ, Государственной Думе Федерального Собрания РФ или Счетной палате РФ;

б) вредные последствия, наступающие в результате перечисленных деяний. Такими последствиями можно считать, в частности, отсутствие у названных органов достоверной информации, несмотря на сделанные ими запросы, либо введение этих органов в заблуждение вследствие предоставления им заведомо неполной либо ложной информации;

в) причинная связь между указанными деяниями и наступившими последствиями.

Рассматриваемое преступление может быть совершено путем как действий (предоставление заведомо неполной либо ложной информации), так и бездействия (неправомерный отказ в предоставлении или уклонение от предоставления информации).

2. В данной статье не конкретизируется характер той информации (документов, материалов), которая должна быть предоставлена Федеральному Собранию РФ либо Счетной палате РФ. Требуемая этими органами информация (отчеты, справки, материалы проверок или служебных расследований и т.п.) может касаться различных вопросов, решение которых входит в компетенцию запрашиваемых органов и должностных лиц.

В соответствии со ст. 13 Федерального закона от 11 января 1995 г. N 4-ФЗ "О Счетной палате Российской Федерации" <1> все органы государственной власти в Российской Федерации, органы местного самоуправления, Центральный банк РФ, предприятия, учреждения, организации, независимо от форм собственности, и их должностные лица обязаны предоставлять по запросам Счетной палаты информацию, необходимую для обеспечения ее деятельности.

_____

<1> СЗ РФ. 1995. N 3. Ст. 167.

При проведении ревизий и проверок Счетная палата получает от проверяемых предприятий, учреждений, организаций, банков и иных кредитно-финансовых учреждений всю необходимую документацию и информацию по вопросам, входящим в ее компетенцию.

По требованию Счетной палаты Центральный банк РФ, коммерческие банки и иные кредитно-финансовые учреждения обязаны предоставлять ей необходимые документальные подтверждения операций и состояния счетов проверяемых объектов. Остальные предприятия, учреждения и организации обязаны предоставлять по требованию Счетной палаты справки и копии документов по операциям и расчетам с ними.

3. Субъектами данного преступления могут выступать должностные лица, как осуществляющие постоянно, временно или по специальному полномочию функции представителей власти, так и выполняющие организационно-распорядительные либо административно-хозяйственные функции. Причем такими должностными лицами могут быть признаны те из них, на которые возложена обязанность по предоставлению информации в перечисленные в данной статье государственные органы. Эта обязанность может быть возложена нормативным правовым актом, инструкцией, положением и т.п. При отсутствии такой обязанности ответственность должностного лица по рассматриваемой статье исключается.

4. Квалифицированным видом данного преступления является совершение его лицом, занимающим государственную должность Российской Федерации или государственную должность субъекта РФ. Повышенная ответственность этих должностных лиц за деяния, указанные в ч. 1 комментируемой статьи, предусмотрена ввиду того, что неправомерный их отказ или уклонение от предоставления информации, а также предоставление ими заведомо неполной либо ложной информации сопряжены с наступлением тяжких последствий, которые затрагивают интересы широкого круга физических и юридических лиц в масштабах Российской Федерации либо субъекта РФ.

5. Другим квалифицированным видом данного преступления является совершение указанных в ст. 287 УК РФ деяний, если они:

а) сопряжены с сокрытием правонарушений, совершенных должностными лицами органов государственной власти;

б) совершены группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

в) повлекли тяжкие последствия.

Перечисленные способы совершения преступления и его последствия могут иметь место как в результате неправомерного отказа в предоставлении или уклонения от предоставления информации, так и вследствие предоставления заведомо неполной или ложной информации.

Сокрытие правонарушений, совершенных должностными лицами органов государственной власти, т.е. законодательной, исполнительной или судебной власти в Российской Федерации либо в ее субъектах, может выражаться, в частности, в преднамеренном непредоставлении запрашиваемой информации о фактах злоупотребления должностными полномочиями либо их превышения в том или ином органе государственной власти, о фактах взяточничества, хищений и других правонарушений. Совершая это деяние, соответствующее должностное лицо преследует цель - не предавать огласке, скрыть факты имевших место правонарушений в органе государственной власти и тем самым ввести в заблуждение палаты Федерального Собрания РФ либо Счетную палату РФ относительно действительного положения.

Под тяжкими последствиями, указанными в п. "в" ч. 3 рассматриваемой статьи, понимаются такие последствия, которые наступили в результате перечисленных в ней деяний и выразились, например, в принятии Государственной Думой Федерального Собрания РФ такого законодательного акта, который основан на предоставленной ей заведомо неполной либо ложной информации и вследствие этого подлежит отмене.

6. Действия (бездействие), перечисленные в ч. 1 комментируемой статьи, следует считать оконченным преступлением с момента неправомерного отказа в предоставлении информации (например, путем извещения палаты Федерального Собрания РФ либо Счетной палаты РФ об отсутствии запрашиваемых ими материалов, документов при фактическом их наличии) либо предоставлении заведомо неполной или ложной информации. В случае уклонения от предоставления указанной информации преступление считается оконченным с начала такого противоправного бездействия и длится вплоть до его пресечения.

7. Если предоставление должностным лицом заведомо ложной информации было сопряжено со служебным подлогом, содеянное следует квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных ст. ст. 287 и 292 УК РФ.

8. Указанные в ст. 287 умышленные деяния совершаются только с прямым умыслом. При этом мотивами данного преступления могут быть те же побуждения, что и при совершении иных должностных преступлений.

Статья 288. Присвоение полномочий должностного лица

Комментарий к статье 288

1. Объективная сторона рассматриваемого преступления выражается: а) в присвоении государственным служащим или служащим органа местного самоуправления, не являющимся должностным лицом, полномочий последнего; б) совершении в связи с противоправным присвоением указанных полномочий конкретных действий, которые повлекли существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций; в) причинной связи противозаконных действий указанных лиц с наступившими последствиями.

В отличие от ранее действовавшей ст. 194 УК РСФСР, предусматривавшей ответственность за самовольное присвоение звания или власти должностного лица, комментируемая статья ограничивает круг субъектов данного преступления, которыми могут быть лишь государственные служащие либо служащие органов местного самоуправления, не являющиеся должностными лицами.

2. В соответствии с п. 4 примечания к ст. 285 УК РФ государственные служащие и служащие органов местного самоуправления, не относящиеся к числу должностных лиц, несут уголовную ответственность по статьям гл. 30 УК РФ в случаях, специально предусмотренных соответствующими статьями (ст. ст. 288, 292).

3. Указанное в ст. 288 деяние совершается только путем действий, которые могут выразиться, в частности, в даче распоряжений либо в подписании соответствующего документа, в результате чего наступают названные в статье последствия.

4. Если присвоение полномочий должностного лица сопряжено со служебным подлогом, содеянное квалифицируется по совокупности преступлений, предусмотренных ст. ст. 288 и 292 УК РФ.

5. Вопрос о том, повлекли ли указанные в ст. 288 действия существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций, должен решаться с учетом конкретных обстоятельств дела (см. комментарий к ст. ст. 285, 286).

6. Присвоение полномочий должностного лица может быть совершено как с прямым, так и с косвенным умыслом. Применительно к последнему лицо, совершая указанные действия, осознает

их общественную опасность, предвидит возможность существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций, не желает этих последствий, но сознательно допускает их либо относится к ним безразлично (например, совершая это деяние в пользу своего близкого, лицо не желает наступления вредных последствий иному гражданину либо организации, однако сознательно допускает их наступление либо относится к ним безразлично).

7. Мотивами совершения данного преступления могут быть корысть или иная личная заинтересованность, карьеризм и т.д.

Статья 289. Незаконное участие в предпринимательской деятельности

Комментарий к статье 289

1. Объективная сторона рассматриваемого преступления выражается в том, что вопреки установленному законом запрету должностное лицо: а) учреждает организацию, осуществляющую предпринимательскую деятельность, либо участвует лично или через доверенное лицо в управлении такой организацией; б) предоставляет этой организации льготы и преимущества либо оказывает ей покровительство в иной форме (например, принимает меры, чтобы не допустить ревизий и проверок ее деятельности).

Хотя в диспозиции ст. 289 и не названы конкретные последствия указанных противоправных действий должностного лица, представляется, что к таким последствиям следует отнести прежде всего подрыв авторитета органа либо учреждения, которое представляет это должностное лицо.

Особенностью данного состава преступления является то, что ответственность за него может наступить лишь при условии, что названные в комментируемой статье действия должностного лица были связаны с предоставлением указанной организации льгот и преимуществ или с покровительством в иной форме. В противном случае речь может идти о привлечении должностного лица к иной ответственности (увольнение от должности, прекращение полномочий и т.д.).

2. Общественная опасность преступления, предусмотренного комментируемой статьей, заключается прежде всего в том, что запрещенная законом предпринимательская деятельность должностного лица чревата его коррумпированием, поскольку, действуя, как правило, из корыстной заинтересованности, должностное лицо использует предоставленные ему полномочия вопреки интересам службы и тем самым наносит вред охраняемым законом интересам общества и государства.

3. Субъектами данного преступления являются должностные лица, на которых распространяется установленный законом запрет заниматься предпринимательской деятельностью (например, депутаты, судьи, работники правоохранительных органов). Указанный запрет установлен, в частности, ч. 3 ст. 97 Конституции РФ, ст. 3 Закона РФ от 26 июня 1992 г. N 3132-1 "О статусе судей в Российской Федерации".

В соответствии со ст. 11 Федерального закона от 31 июля 1995 г. N 119-ФЗ "Об основах государственной службы Российской Федерации" государственный служащий не вправе заниматься предпринимательской деятельностью, а также состоять членом органа управления коммерческой организации, если иное не предусмотрено федеральным законом или если в порядке, установленном федеральным законом и законами субъектов РФ, ему не поручено участвовать в управлении этой организацией.

Указом Президента РФ от 4 апреля 1992 г. N 361 "О борьбе с коррупцией в системе государственной службы" (в редакции Указа Президента РФ от 16 ноября 1992 г. N 1392 <1>) служащим государственного аппарата запрещено:

<1> ВСНД и ВС РФ. 1992. N 17. Ст. 923; САПП РФ. 1992. N 21. Ст. 1731.

- заниматься предпринимательской деятельностью;
- оказывать любое, не предусмотренное законом содействие физическим и юридическим лицам с использованием своего служебного положения в осуществлении предпринимательской деятельности и получать за это вознаграждение, льготы, услуги;
- выполнять иную оплачиваемую работу на условиях совместительства (кроме научной, преподавательской и творческой деятельности), заниматься предпринимательской деятельностью через посредников, а равно быть поверенным у третьих лиц по делам государственного органа, в котором он состоит на службе;
- самостоятельно или через посредников принимать участие в управлении акционерными обществами, товариществами с ограниченной ответственностью или иными хозяйственными субъектами.

Запрет на занятие предпринимательской деятельностью муниципальными служащими установлен ст. 60 Федерального закона от 28 августа 1995 г. N 154-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации".

4. Применительно к государственным и муниципальным служащим следует иметь в виду, что они могут быть привлечены к уголовной ответственности за незаконное участие в предпринимательской деятельности лишь при условии, что в период совершения этого деяния указанные служащие были наделены полномочиями должностного лица.

5. Рассматриваемое преступление совершается путем действий и только с прямым умыслом.

Статья 290. Получение взятки

Комментарий к статье 290

1. Получение взятки - одно из самых опасных видов должностных преступлений. Посягая на нормальное функционирование аппарата управления государством, распространение этого вида преступлений дезорганизует деятельность органов управления, дискредитирует государственные институты в глазах населения.

2. Субъектом указанного преступления в соответствии с примечаниями к ст. 285 УК РФ может быть лицо, постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляющее функции представителя власти либо выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях, а также в Вооруженных Силах РФ и воинских формированиях Российской Федерации.

Понятие исполнения функций представителя власти, а также организационно-распорядительных функций и административно-хозяйственных функций дано во вступительном комментарии к главе 30 настоящего издания.

3. Не являются должностными лицами поверенные, представляющие в соответствии с договором интересы государства в органах управления акционерных обществ (хозяйственных товариществ), часть акций (доли, вклада) которых закреплена (находится) в собственности государства.

В случае незаконного получения ими ценностей или материальных выгод за совершение действия (бездействия) в интересах дающего они могут быть привлечены к ответственности по ст. 204 УК РФ.

4. Объективная сторона получения взятки выражается:

а) в действиях (бездействии) должностного лица в пользу взяткодателя или представляемых им лиц; если такие действия (бездействие) входят в служебные полномочия должностного лица;

б) в способствовании указанным действиям (бездействию) в пользу тех же лиц со стороны должностного лица в силу его должностного положения;

в) в общем покровительстве или попустительстве по службе по отношению к взяткодателю и представляемым им лицам;

г) в совершении должностным лицом незаконных действий либо в его противоправном бездействии в пользу указанных лиц.

Таким образом, особенность данного состава преступления состоит в том, что взятка может быть получена как за незаконные действия (бездействие) должностного лица, так и за действия (бездействие), которые входят непосредственно в его компетенцию, и должностное лицо было вправе в установленном порядке выполнить в пользу взяткодателя или представляемых им лиц то или иное действие либо, напротив, не принимать никаких мер.

Другой особенностью получения взятки является то обстоятельство, что ее субъектом может быть признано и такое должностное лицо, которое хотя и не обладало полномочиями для выполнения в интересах взяткодателя соответствующих действий, но в силу своего должностного положения могло за взятку принять меры к совершению этих действий другими должностными лицами.

Использование должностным лицом в интересах дающего вознаграждение личных отношений, если они не связаны с занимаемой им должностью, не может рассматриваться как исполнение должностного положения и не образует состава преступления, предусмотренного ст. 290 УК РФ.

5. К общему покровительству по службе могут быть отнесены, в частности, действия, связанные с незаслуженным поощрением, внеочередным необоснованным повышением в должности, совершением иных 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 (п. 4 Постановления Пленума Верховного

Суда РФ от 10 февраля 2000 г. N 6 "О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе" <1>).

<1> БВС РФ. 2000. N 4.

Особенностью взяток за общее покровительство и попустительство по службе является то, что между взяткодателем и взяткополучателем могут и не оговариваться конкретные действия, которые за вознаграждение должно совершить должностное лицо, однако в любом случае этот вид взяток предполагает совершение должностным лицом в пользу взяткодателя определенных действий по службе.

6. Предметом взятки, как на это указано в самой норме, могут быть деньги, ценные бумаги, иное имущество или выгоды имущественного характера, под которыми понимаются оказываемые безвозмездно, но подлежащие оплате услуги, например предоставление санаторных и туристических путевок, производство ремонтных, строительных и других работ.

Как выгоды имущественного характера следует понимать, в частности, занижение стоимости передаваемого имущества по сравнению со стоимостью аналогичного имущества для других покупателей, уменьшение арендных платежей, процентных ставок за пользование банковскими ссудами и т.д. В приговоре суда должна быть указана денежная оценка такой выгоды.

Если деньги и иные имущественные выгоды были предоставлены родным и близким должностного лица, он согласился с этим либо не возражал против такого предоставления выгоды и использовал свои должностные полномочия в интересах взяткодателя, действия должностного лица квалифицируются как получение взятки.

7. Судам надлежит выяснять и отражать в приговоре, за выполнение или невыполнение каких действий должностным лицом получена взятка. При этом следует иметь в виду, что ответственность за получение взятки не зависит от того, до или после получения взятки совершены действия (бездействие) в пользу взяткодателя.

Статья 575 ГК РФ позволяет государственным и муниципальным служащим получать обычный подарок стоимостью не свыше пяти минимальных окладов в связи с их должностным положением или в связи с исполнением ими служебных обязанностей. Но если вручение "подарка" предшествовало действиям должностного лица либо если такие действия были обусловлены последующим вознаграждением в виде "подарка", его следует квалифицировать как получение взятки.

8. Уголовная ответственность лица, посредничающего во взяточничестве, наступает лишь в случаях, предусмотренных ст. 33 УК РФ.

В зависимости от того, в чьих интересах (взяткополучателя или взяткодателя) действует посредник, его действия квалифицируются как соучастие в получении либо даче взятки.

9. Частью 2 ст. 290 предусмотрена повышенная ответственность в случаях получения должностным лицом взятки за незаконные действия (бездействие). Если эти незаконные действия (бездействие) должностного лица образуют самостоятельные составы преступлений (злоупотребление должностными полномочиями, превышение должностных полномочий, соучастие в хищении чужого имущества, выразившееся, например, в получении в качестве взятки имущества, похищенного по подстрекательству взяткополучателя, и т.д.), содеянное надлежит квалифицировать по совокупности преступлений.

10. Диспозицией ч. 3 ст. 290 предусмотрена повышенная ответственность за получение взятки лицами, занимающими государственную должность Российской Федерации или субъекта РФ, а равно главой местного самоуправления.

Организаторы, подстрекатели или пособники этого преступления несут ответственность по ст. 33 и ч. 3 ст. 290 УК РФ.

11. Взятку надлежит считать полученной группой лиц по предварительному сговору, если в нем участвовало два и более должностных лица, заранее договорившихся о совместном совершении данного преступления. Преступление должно признаваться оконченным с момента принятия взятки хотя бы одним из должностных лиц. При этом не имеет значения, сознавал ли взяткодатель, что в получении взятки участвует несколько должностных лиц.

При получении взятки группой лиц по предварительному сговору размер этого незаконного вознаграждения определяется общей стоимостью полученных ценностей и услуг, а при взыскании в доход государства неосновательно приобретенного следует исходить из денежной суммы или размера материальной выгоды, которая пришлась на долю каждого из взяткополучателей.

Должностное лицо, получившее взятку без предварительной договоренности с другим должностным лицом, а затем передавшее последнему в интересах взяткодателя часть полученного, несет ответственность по совокупности преступлений, т.е. за получение и дачу взятки.

Если в получении взятки группой лиц по предварительному сговору участвует частное лицо либо государственный служащий или служащий органа местного самоуправления, не являющийся

должностным лицом, содеянное этими лицами рассматривается как соучастие в получении взятки. Причем если в указанном преступном сговоре участвовало наряду с частным лицом одно должностное лицо, то действия первого при отсутствии иных отягчающих обстоятельств данного преступления должны быть квалифицированы по ст. 33 и ч. 1 ст. 290, а если в указанном сговоре наряду с частным лицом состояло несколько должностных лиц, о чем было заведомо известно частному лицу, содеянное последним квалифицируется по ст. 33 и п. "а" ч. 4 ст. 290 УК РФ.

В отличие от участников получения взятки по предварительному сговору члены организованной группы независимо от той роли, которая была отведена каждому из них в совершении указанного преступления, признаются его соисполнителями и несут ответственность при отсутствии других отягчающих обстоятельств по п. "а" ч. 4 ст. 290 без ссылки на ст. 33 УК РФ.

12. Дача либо получение взятки в несколько приемов за действия (бездействие), обеспечивающие наступление желаемого для взяткодателя результата, а равно дача взятки группе должностных лиц, совершивших преступление по предварительному сговору между собой либо в составе организованной группы, образует единое продолжаемое преступление.

13. Вымогательство означает требование должностного лица дать взятку под угрозой совершения действий, которые могут причинить ущерб законным интересам граждан, либо создание для гражданина таких условий, когда он вынужден дать взятку с целью предотвращения вредных последствий для его правоохраняемых интересов.

Не может рассматриваться как вымогательство угроза со стороны взяткополучателя совершить в отношении взяткодателя законные действия, хотя и ущемляющие его интересы.

14. В соответствии с примечанием к комментируемой статье крупным размером взятки (п. "г" ч. 4 ст. 290) признаются сумма денег, стоимость ценных бумаг, иного имущества или выгод имущественного характера, превышающие сто пятьдесят тысяч рублей.

Четкое определение в рассматриваемой норме крупного размера взятки имеет существенное значение для деятельности соответствующих правоохранительных органов и судов, которые при применении прежнего закона (ст. 173 УК РСФСР), не устанавливавшего конкретных размеров взятки, были вынуждены полагаться при решении данного вопроса лишь на данные судебной практики. Крупный размер взятки определяется размером оплаты труда, действовавшего на момент получения взятки или дачи взятки.

Если незаконное вознаграждение в крупном размере получено частями, но эти действия представляли собой эпизоды одного продолжаемого преступления, налицо получение взятки в крупном размере.

15. Квалифицирующие признаки данного преступления: получение должностным лицом взятки за незаконные действия (бездействие), вымогательство, крупный размер взятки - должны вменяться в вину и соучастникам получения взятки, если эти обстоятельства охватывались их умыслом.

16. Получение взятки считается оконченным преступлением с момента принятия должностным лицом хотя бы части взятки. Если взятка не была получена по обстоятельствам, не зависящим от воли взяткополучателя, содеянное им должно квалифицироваться как покушение на получение взятки.

17. Данное преступление совершается только с прямым умыслом.

Статья 291. Дача взятки

Комментарий к статье 291

1. Объективная сторона данного преступного деяния заключается в даче (незаконном вручении, пересылке и т.д.) должностному лицу лично или через посредника взятки в виде денег, ценных бумаг, иного имущества или выгод имущественного характера.

2. Дачей взятки лицо преследует цель извлечь соответствующую пользу для себя либо для представляемых им лиц, осознавая при этом, что получившее взятку должностное лицо может или должно совершить соответствующие действия по службе либо, напротив, не должно принимать мер, которые следовало принять.

Если взяткодатель, передавая должностному лицу деньги или иное имущество, склоняет его к совершению противоправных действий, образующих иной состав преступления (например, превышение должностных полномочий, служебный подлог), содеянное взяткодателем должно квалифицироваться по совокупности как дача взятки и соучастие в совершении соответствующего преступления.

3. В п. 12 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г. N 6 "О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе" <1> разъяснено, что действия лица, давшего взятку за получение каких-либо преимуществ для государственных или общественных организаций, должны квалифицироваться как дача взятки, а при наличии

оснований - по совокупности с другими преступлениями (хищение, злоупотребление должностными полномочиями и др.).

<1> БВС РФ. 2000. N 4.

Должностное лицо, предложившее подчиненному ему по службе работнику добиваться желаемого действия или бездействия путем дачи взятки другому должностному лицу, несет ответственность как взяткодатель, а работник, договорившийся о выполнении за взятку обусловленных действий и вручивший взятку, должен нести ответственность как соучастник дачи взятки.

4. Квалифицирующими признаками рассматриваемого преступления являются: дача взятки должностному лицу за совершение им заведомо незаконных действий (бездействия).

Первый из указанных признаков предполагает, что лицо, давая взятку, осознает, что склоняет должностное лицо к совершению незаконных действий (бездействия) по службе, и желает наступления конкретного результата таких действий (бездействия) - выдача подложного документа, постановка вне очереди на получение жилья в нарушение установленного порядка, отказ в возбуждении уголовного дела либо его прекращение вопреки требованиям уголовно-процессуального закона и т.д.

5. Дача взятки считается оконченным преступлением с момента принятия должностным лицом хотя бы части взятки. В случаях, когда предлагаемая взятка не принята, действия взяткодателя следует квалифицировать как покушение на дачу взятки, а действия его посредника - как соучастие в покушении на дачу взятки.

6. Согласно примечанию к комментируемой статье лицо, давшее взятку, освобождается от уголовной ответственности, если имело место вымогательство взятки со стороны должностного лица или если лицо добровольно сообщило органу, имеющему право возбудить уголовное дело, о даче взятки.

Заявление о даче взятки (устное или письменное), поданное в орган, имеющий право возбудить уголовное дело (прокурор, следователь, орган дознания), должно признаваться добровольным независимо от мотивов, которыми руководствовался заявитель. Не может признаваться добровольным заявление, сделанное в связи с тем, что о даче взятки стало известно органам власти.

Применительно к рассматриваемому основанию освобождения от уголовной ответственности представляется, что добровольное заявление о даче взятки может быть подано в силу конкретных обстоятельств (стихийное бедствие, отдаленность местонахождения органа, который вправе возбудить уголовное дело, болезнь заявителя и т.д.) представителям иных органов власти (например, депутату), которые в свою очередь должны сообщить о поступившем заявлении в орган, имеющий право возбудить уголовное дело.

Заявление о даче взятки должно быть не только добровольным, но и соответствующим действительности. Во избежание оговора невиновного должностного лица заявителю должна быть разъяснена ответственность за заведомо ложный донос (см. комментарий к ст. 306).

Вопрос о том, не связано ли добровольное сообщение о даче взятки с имевшей место провокацией взятки, решается в ходе расследования дела (см. комментарий к ст. 304).

7. Освобождение взяткодателя от уголовной ответственности по указанным выше основаниям не означает отсутствия в его действиях состава преступления, а поэтому он не может быть признан потерпевшим и претендовать на возвращение ему денег или иных ценностей, переданных в качестве взятки.

Подлежат возвращению владельцу деньги и другие ценности, переданные им взяткополучателю, если лицо до передачи этих ценностей добровольно сообщило о предстоящей даче взятки органу, имеющему право возбуждать уголовное дело, и их передача происходила под контролем с целью изобличения взяткополучателя.

Также подлежат возврату владельцу деньги и другие ценности, если он вынужден был передать их в качестве взятки в результате акта вымогательства для предотвращения вредных последствий для своих правоохраняемых интересов либо правоохраняемых интересов представляемых им лиц.

Деньги и другие ценности, явившиеся предметом взятки и признанные вещественными доказательствами, подлежат обращению в доход государства. Если полученные должностным лицом предметы взятки не обнаружены, неосновательно приобретенное взыскивается судом в доход государства в силу требований ст. 1102 ГК РФ.

8. Субъектом данного преступления могут быть как частные, так и должностные лица, достигшие возраста 16 лет.

9. С субъективной стороны дача взятки характеризуется только прямым умыслом. Давая взятки, лицо осознает общественную опасность своих действий, предвидит, что тем самым

совершается подкуп должностного лица, и желает этого, рассчитывая на то, что должностное лицо совершит обусловленные взяткой действия (бездействие) по службе.

Статья 292. Служебный подлог

Комментарий к статье 292

1. С объективной стороны служебный подлог характеризуется:

а) внесением должностным лицом, а также государственным служащим или служащим органа местного самоуправления, не являющимся должностным лицом, в официальные документы заведомо ложных сведений;

б) внесением теми же лицами в указанные документы исправлений, искажающих их действительное содержание.

2. Официальным документом признается письменный акт, удостоверяющий событие или факт, имеющие юридическое значение и влекущие соответствующие юридические последствия.

Предметом служебного подлога является не только официальный документ, в который вносятся указанные сведения либо исправления, но и вновь изготовленный письменный официальный акт с ложными сведениями, удостоверяющими событие или факт (листок нетрудоспособности, диплом, трудовая книжка и т.д.).

Служебный подлог может быть совершен не только в официальных документах, исходящих от того или иного государственного органа, органа местного самоуправления, государственного или муниципального учреждения, а также соответствующего органа либо учреждения Вооруженных Сил РФ, других войск и воинских формирований Российской Федерации, но и в документах, поступивших в названные органы и учреждения (доверенности, расписки, договоры, акты ревизий и т.д.).

3. Конкретные действия по подлогу официальных документов заключаются в изменении их содержания путем приписки слов, сведений, названий органов и учреждений, изменения текста, номера, даты, внесения исправлений путем подчистки, удаления части текста с внесением вместо него нового текста и т.д.

4. Данное преступление считается оконченным с момента совершения указанных в ст. 292 действий независимо от того, был ли использован по назначению подложный официальный документ.

5. Использование указанным в комментируемой статье лицом изготовленного им подложного официального документа при совершении иного преступления (например, хищение чужого имущества путем мошенничества) следует квалифицировать по совокупности соответствующих преступлений.

Согласно п. 3 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 31 марта 1961 г. N 2 "О судебной практике по рассмотрению дел, возникающих в связи с незаконной выплатой государственных пенсий" (в редакции Постановлений Пленума Верховного Суда РФ от 21 декабря 1993 г. N 11; от 25 октября 1996 г. N 10) <1>, должностные лица, выдавшие частному лицу заведомо подложные документы, дающие право на получение государственной пенсии, в целях обращения в свою пользу полностью или частично полученных на основании этих документов денежных средств, должны нести ответственность по совокупности - за хищение и служебный подлог.

<1> БВС РФ. 1994. N 3; 1997. N 1.

6. Субъектами служебного подлога могут быть должностные лица, а также государственные служащие или служащие органа местного самоуправления, не являющиеся должностными лицами. В случае подделки официального документа частным лицом ответственность наступает по ст. 327 УК РФ.

7. Выдача заведомо подложных документов, дающих право на получение государственной пенсии с целью содействия частному лицу в незаконном получении пенсии при отсутствии у должностного лица корыстной заинтересованности (что не исключает наличия у него иной личной заинтересованности), должна квалифицироваться как пособничество в хищении и как служебный подлог.

8. Служебный подлог совершается из корыстной или иной личной заинтересованности. Конкретные мотивы данного преступления аналогичны мотивам иных должностных преступлений.

9. Деяние, предусмотренное ст. 292, может быть совершено только с прямым умыслом. При отсутствии у должностного лица умысла (например, подписание подложного документа либо внесение в официальный документ не соответствующих действительности сведений по небрежности) содеянное может быть квалифицировано при наличии к тому оснований как халатность.

Статья 293. Халатность

Комментарий к статье 293

1. Своеобразие данного состава преступления заключается в том, что содержащиеся в диспозиции ст. 293 признаки относятся как к объективной стороне халатности, так и к ее субъективной стороне.

Неисполнение должностным лицом своих обязанностей означает его бездействие, характеризующееся непринятием мер по службе, несовершением конкретных действий, входящих в круг полномочий указанного лица.

Под ненадлежащим исполнением обязанностей понимается совершение должностным лицом действий не в полном объеме либо вопреки установленному порядку или правилам.

2. Уголовно наказуемая халатность предполагает в обязательном порядке, что исполнение соответствующих обязанностей входило в круг правомочий должностного лица, закрепленных в конкретном законе либо ином нормативном правовом акте, а также в соответствующих должностных инструкциях, приказах, распоряжениях и т.д. Отсутствие надлежаще оформленного правового акта о круге обязанностей должностного лица исключает ответственность за халатность.

При решении вопроса об ответственности должностного лица за совершение данного преступления необходимо устанавливать, какие конкретно обязанности не были исполнены либо исполнены им ненадлежаще и имелась ли у него реальная возможность исполнить их должным образом. В случае, когда такая возможность отсутствовала, ответственность по ст. 293 исключается.

3. Состав рассматриваемого преступления имеется лишь в случае, когда по делу установлена причинная связь между противоправными действиями (бездействием) должностного лица и наступившими последствиями. Отсутствие такой связи исключает ответственность по ст. 293 (например, в случае, когда материальные ценности на складе либо в ином хранилище государственного или муниципального учреждения уничтожены ввиду стихийного бедствия).

Признавая лицо виновным в преступной халатности, суд в приговоре должен указать, в чем конкретно она выражалась и имеется ли причинная связь между бездействием лица и наступившими последствиями <1>.

<1> Сборник постановлений и определений по уголовным делам Верховного Суда РСФСР. 1981 - 1988 гг. М., 1989. С. 256, 257.

4. Субъективная сторона рассматриваемого преступления выражается в недобросовестном или небрежном отношении к службе.

Если отношение должностного лица к неисполнению или ненадлежащему исполнению своих обязанностей характеризуется недобросовестностью, в этом случае отношение указанного лица к последствиям деяния выражается в форме легкомыслия, т.е. когда это лицо без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает на предотвращение вредных последствий деяния.

Если же отношение должностного лица к неисполнению или ненадлежащему исполнению своих обязанностей характеризуется небрежностью, отношение его к последствиям преступления может выражаться только в форме небрежности.

Как в одном, так и в другом случае речь может идти лишь о неосторожной вине должностного лица (см. комментарий к ст. 26).

5. Последствия рассматриваемого состава преступления в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства аналогичны последствиям от иных должностных преступлений.

6. Данное преступление признается имеющим квалифицирующие признаки, если оно повлекло по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия (ч. 2 ст. 293 УК РФ). В случае, когда таковые наступают не в результате неисполнения либо ненадлежащего исполнения должностным лицом своих обязанностей, а вследствие профессионального упущения либо ошибки (например, смерть больного наступила ввиду допущенной врачом-хирургом ошибки в диагнозе), содеянное не может быть квалифицировано как халатность <1>. Однако если указанные последствия наступили в результате неисполнения или ненадлежащего исполнения должностным лицом своих обязанностей (например, смерть человека наступила вследствие неоказания немедленной медицинской помощи из-за отказа дежурного врача больницы госпитализировать больного), действия его подпадают под признаки преступления, предусмотренного ст. 293.

<1> Там же. С. 257, 258.

Глава 31. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ПРАВОСУДИЯ

Статья 294. Воспрепятствование осуществлению правосудия и производству предварительного расследования

Комментарий к статье 294

1. В ч. 1 комментируемой статьи установлена ответственность за вмешательство в рассмотрение дел, находящихся в производстве Конституционного Суда РФ, судов общей юрисдикции, арбитражных судов, конституционных (уставных) судов субъектов РФ.

2. Вмешательство в деятельность суда заключается в незаконных формах воздействия на лиц, непосредственно осуществляющих рассмотрение дел (судью (коллегию судей), арбитражного или присяжного заседателя), либо в совершении иных действий, направленных на создание препятствия для выполнения указанными лицами функции по осуществлению правосудия.

3. Незаконные формы воздействия на судей и иных лиц, осуществляющих правосудие, проявляются в понуждении их к вынесению неправосудного судебного решения путем просьб, уговоров, требований, советов, обещания оказать услуги и т.п. При этом такое воздействие может быть оказано непосредственно на лиц, осуществляющих правосудие, либо через третьих лиц (родственников, знакомых, коллег и др.).

4. Иное создание препятствий для осуществления правосудия может выразиться, например, в похищении дела в целях избежания его своевременного и объективного рассмотрения <1>.

<1> См.: Определение Судебной коллегии Верховного Суда РФ по делу N 8-099-57 // Архив Верховного Суда РФ.

5. Преступление в ч. 1 данной статьи считается оконченным с момента вмешательства в той или иной форме в деятельность суда по рассмотрению дела.

6. С субъективной стороны данное преступление может быть совершено только с прямым умыслом. Лицо осознает, что вмешивается в деятельность суда по осуществлению правосудия, и желает этого. Обязательным признаком является специальная цель - воспрепятствование принятию судом законного, обоснованного и справедливого решения. Мотивы для квалификации значения не имеют.

7. Субъектом является вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

8. Преступление, предусмотренное ч. 2 ст. 294, отличается от рассмотренного выше состава только кругом лиц, являющихся объектом воздействия, и целью.

9. Понятия "прокурор" и "следователь" даны соответственно в п. п. 31 и 41 ст. 5 УПК РФ.

К лицам, производящим дознание, следует в первую очередь относить дознавателей органов внутренних дел Российской Федерации, пограничных органов ФСБ России, органов службы судебных приставов Минюста России, таможенных органов Российской Федерации, органов Государственной противопожарной службы, органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ (ч. 3 ст. 151 УПК РФ). Дознание также возлагается и на иные органы дознания, например на командиров воинских частей, соединений, начальников военных учреждений или гарнизонов (ч. 1 ст. 40 УПК РФ). Кроме этого, согласно ч. 3 ст. 40 УПК РФ функции органов дознания возлагаются на ряд должностных лиц, которые могут оказаться единственными представителями государственной власти на определенной территории, например капитаны морских и речных судов, находящихся в дальнем плавании (по уголовным делам о преступлениях, совершенных на данных судах).

10. Целью преступления является воспрепятствование всестороннему, полному и объективному расследованию уголовного дела.

11. В ч. 3 данной статьи установлена ответственность за воспрепятствование осуществлению правосудия или производству предварительного расследования со стороны лиц, использующих служебное положение, которое дает им реальную возможность оказывать влияние на исход дела (в частности, соответствующие должностные лица вышестоящих судебных или правоохранительных органов).

12. Если вмешательство в деятельность лиц, осуществляющих правосудие или предварительное расследование, сопровождается подкупом, содеянное требует квалификации по совокупности ст. ст. 294 и 291 УК РФ.

В случае, когда такое вмешательство сопряжено с посягательством на жизнь, угрозами или насильственными действиями по отношению к указанным лицам, содеянное следует квалифицировать в зависимости от конкретных обстоятельств только по ст. ст. 295 или 296 УК РФ.

Статья 295. Посягательство на жизнь лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование

Комментарий к статье 295

1. Потерпевшим от этого преступления может быть судья, присяжный или арбитражный заседатель, прокурор, следователь, лицо, производящее дознание, защитник, эксперт, специалист, судебный пристав по обеспечению деятельности судов, судебный пристав-исполнитель.

Кроме этого, потерпевшими могут быть близкие названных в статье лиц: близкие родственники (супруг, супруга, родители, дети, усыновители, усыновленные, родные братья и родные сестры, дедушка, бабушка, внуки); родственники, состоящие в свойстве; лица, жизнь и здоровье которых дороги друг другу в силу сложившихся личных отношений (п. п. 3 и 4 ст. 5 УПК РФ).

2. Посягательством на жизнь указанных лиц считается убийство или покушение на убийство. В последнем случае содеянное квалифицируется по ст. 295 УК РФ без ссылки на ст. 30 УК РФ.

3. Преступление считается оконченным с момента посягательства на жизнь потерпевшего независимо от наступивших последствий.

4. Ответственность по комментируемой статье наступает, если посягательство на жизнь названных в ней лиц связано с рассмотрением дел или материалов в суде, производством предварительного расследования либо исполнением приговора, решения суда или иного судебного акта.

5. Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом. Виновный осознает, что посягает на жизнь названных в статье лиц, и желает этого. Обязательными субъективными признаками являются специальный мотив (месть за служебную деятельность лиц по осуществлению правосудия или производству предварительного расследования, исполнению судебных актов) либо специальная цель преступления - воспрепятствование законной деятельности указанных в данной статье лиц.

6. Субъект - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет (лица, достигшие 14-летнего возраста, подлежат ответственности по п. "б" ч. 2 ст. 105 УК РФ).

Статья 296. Угроза или насильственные действия в связи с осуществлением правосудия или производством предварительного расследования

Комментарий к статье 296

1. В ч. 1 комментируемой статьи потерпевшим может быть судья, присяжный или арбитражный заседатель, а равно их близкие (см. комментарий к ст. 295 УК РФ).

2. Объективная сторона преступления заключается в высказывании сообщения о намерении лишить жизни, причинить вред здоровью, уничтожить или повредить принадлежащее потерпевшему имущество (угроза).

3. Ответственность за угрозу наступает независимо от того, в какой форме она была высказана. Например, по одному из уголовных дел было установлено, что Ф. угрожала убийством судьям Верховного суда Республики Алтай С., Н., Б. и С. с целью добиться изменения судебных решений по гражданско-правовым спорам, состоявшихся в отношении ее. В связи с этим она направляла в различные инстанции, в том числе в Государственную Думу Федерального Собрания РФ, органы местного самоуправления и местную печать, письма с угрозой в адрес судей. Ф. обращалась в газету "Звезда Алтая" (оплатив денежный перевод стоимости публикации) с просьбой опубликовать объявление для подыскания с этой целью киллера. Но редакция названной газеты письменно отказала ей в подобной публикации. Суд правильно признал Ф. виновной в угрозе убийством судьям Верховного суда Республики Алтай С., Н., Б. и С. в связи с их служебной деятельностью <1>.

<1> См.: Определение Судебной коллегии Верховного Суда РФ от 20 марта 1997 г. // БВС РФ. 1997. N 12. С. 4, 5.

4. Угроза должна носить реальный характер, т.е. необходимо установить наличие оснований опасаться осуществления угрозы <1>. Это значит, что при ее оценке следует учитывать не только факт восприятия угрозы потерпевшим, но и другие обстоятельства, характеризующие намерение виновного, в частности способ выражения угрозы, личность виновного и его предшествующее поведение и т.п.

<1> См.: Определение Судебной коллегии Верховного Суда РФ от 18 октября 1994 г. // БВС РФ. 1995. N 5. С. 12, 13.

5. Окончание преступления зависит от формы выражения угрозы: момент высказывания угрозы непосредственно потерпевшему, момент передачи ему угрозы третьими лицами, момент получения угрозы в письменной форме (письма, записки, телеграфные сообщения и др.) и т.д.

6. Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что угрожает убийством, причинением вреда здоровью, уничтожением или повреждением имущества в отношении указанных в ч. 1 данной статье лиц, и желает этого.

Данное преступление обязательно должно осуществляться в связи рассмотрением дела или материала в суде (специальный мотив). Например, месть за служебную деятельность указанных в статье лиц. Если угроза высказывалась по мотивам личного характера, не связанным с деятельностью по отправлению правосудия, то при ее реальности она должна квалифицироваться по ст. 119 УК РФ.

7. Субъект - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

8. Преступление, предусмотренное ч. 2 ст. 296, отличается от рассмотренного выше состава только кругом потерпевших и мотивом.

9. Потерпевшим может быть прокурор, следователь, лицо, производящее дознание, защитник, эксперт, специалист, судебный пристав по обеспечению деятельности судов, судебный пристав-исполнитель, а равно их близкие.

10. Мотив преступления должен быть связан с производством предварительного расследования, рассмотрением дела или материала в суде, исполнением приговора, решения суда или иного судебного акта.

11. Содержание понятий насилия, не опасного для жизни и здоровья (ч. 3), и насилия, опасного для жизни и здоровья (ч. 4), совпадает с содержанием насилия в составах разбоя и насильственного грабежа (см. комментарий к ст. ст. 161 и 162 УК РФ).

Статья 297. Неуважение к суду

Комментарий к статье 297

1. В ч. 1 потерпевшим может быть участник судебного разбирательства: прокурор (государственный обвинитель), подсудимый, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик, эксперт, специалист, переводчик и др.

2. Под оскорблением понимается выраженная в неприличной форме отрицательная оценка личных качеств участников судебного процесса. Оно может быть совершено в устной или письменной форме, путем физического действия (нанесение пощечины, плевок).

3. Оскорбление в суде лиц, не являющихся участниками судебного разбирательства, например следователя, осуществлявшего предварительное следствие по делу, должно квалифицироваться по ст. 130 УК РФ <1>.

<1> См.: Определение Судебной коллегии Верховного Суда РФ от 9 января 1998 г. // БВС РФ. 1998. N 8. С. 6.

4. С субъективной стороны данное преступление возможно только с прямым умыслом. Лицо осознает, что оскорбляет участников судебного разбирательства, проявляя неуважение к суду, и желает этого.

5. Субъект - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. Неуважение к суду может проявить как участник процесса, так и кто-либо из присутствующих в зале заседания.

6. Преступление, предусмотренное ч. 2 комментируемой статьи, отличается от рассмотренного выше состава только кругом потерпевших. Ими могут быть судьи, присяжные или арбитражные заседатели.

7. Преступление может быть совершено в зале судебного заседания во время разбирательства по конкретному делу. Так, Челябинским областным судом был признан виновным по ст. 176.3 УК РСФСР (ч. 2 ст. 297 УК РФ) адвокат К., который во время судебного разбирательства по уголовному делу дважды назвал председательствующего по делу судью А. преступником. Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда РФ в Определении от 5 июня 1997 г. согласилась с уголовно-правовой оценкой действий К. <1>.

<1> См.: Определение Судебной коллегии Верховного Суда РФ от 5 июня 1997 г. // БВС РФ. 1997. N 11. С. 10, 11.

8. В отдельных случаях неуважение к суду может быть проявлено и за пределами судебного разбирательства. По приговору суда Б. признан виновным в неуважении к суду, выразившемся в оскорблении судьи, участвовавшего в отправлении правосудия. Б., явившийся к судье О. за копией решения по рассмотренному его гражданскому делу, в ответ на разъяснения судьи о том, когда будет составлено мотивированное решение и можно будет получить его копию, а также каким образом он может подать кассационную жалобу, оскорбил судью <1>.

–––––––––––––––––––––––––––––

<1> См.: Определение Судебной коллегии Верховного Суда РФ по делу N 2-098-31 // БВС РФ. 1999. N 7. С. 10.

Статья 298. Клевета в отношении судьи, присяжного заседателя, прокурора, следователя, лица, производящего дознание, судебного пристава, судебного исполнителя

Комментарий к статье 298

1. В ч. 1 данной статьи потерпевшим может быть судья, присяжный или арбитражный заседатель.

2. Клевета выражается в действиях, связанных с распространением заведомо не соответствующих действительности сведений, умаляющих честь и достоинство, репутацию указанных лиц.

Распространение означает сообщение ложной информации хотя бы одному адресату.

3. Преступление считается оконченным с момента передачи виновным вымышленных сведений другому лицу.

4. Субъективная сторона предполагает только прямой умысел. Виновный осознает, что распространяет в отношении указанного лица заведомо ложные сведения, порочащие честь и достоинство, подрывающие репутацию, и желает этого.

Обязательным признаком является специальный мотив. Содеянное должно быть связано с рассмотрением дел или материалов в суде, т.е. совершено по мотиву воспрепятствования деятельности указанных в статье лиц или из мести за такую деятельность.

5. В случае если лицо добросовестно заблуждается относительно подлинности распространяемых им сведений, оно не может нести уголовной ответственности <1>.

–––––––––––––––––––––––––––––

<1> См.: Определение Судебной коллегии Верховного Суда РФ от 1 февраля 2006 г. по делу N 68-о05-8 // Архив Верховного Суда РФ.

6. Если в высказываниях лица содержится его личная оценка материалов, например мнение о том, что дело в отношении его сфальсифицировано, то признак "заведомости" в данном случае отсутствует <1>.

–––––––––––––––––––––––––––––

<1> См.: Определение Судебной коллегии Верховного Суда РФ от 9 января 1998 г. // БВС РФ. 1998. N 8. С. 6.

7. Субъектом может быть вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

8. Преступление, предусмотренное ч. 2 комментируемой статьи, отличается от рассмотренного выше состава только кругом потерпевших и мотивом.

9. Потерпевшим может быть прокурор, следователь, лицо, производящее дознание, судебный пристав по обеспечению деятельности судов, судебный пристав-исполнитель.

10. Мотив должен быть связан с производством предварительного расследования или исполнением приговора, решения суда или иного судебного акта.

11. Понятия тяжкого и особо тяжкого преступления (ч. 3) раскрываются в ст. 15 УК РФ.

Статья 299. Привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности

Комментарий к статье 299

1. Преступление в комментируемой статье представляет собой разновидность превышения должностных полномочий. В ст. 299 содержится специальная норма по отношению к ст. 286 УК РФ.

2. Объективная сторона преступления заключается в вынесении постановления о привлечении в качестве обвиняемого невиновного лица, которое должно быть ему предъявлено.

Лицо признается невиновным при условии, что отсутствуют фактические (событие преступления и доказанность участия в нем данного лица) или юридические (наличие в содеянном состава преступления) основания привлечения его к ответственности.

3. В случае незаконного привлечения к ответственности лица, совершившего преступление, но в силу различных причин не подлежащего ответственности (истечение срока давности, амнистия и т.п.), а также незаконного возбуждения уголовного дела, содеянное не образует состава рассматриваемого преступления. При наличии необходимых признаков его следует рассматривать как должностное преступление.

4. Преступление считается оконченным с момента вынесения должностным лицом постановления о привлечении в качестве обвиняемого. Этого правила придерживается и судебная практика <1>.

<1> См.: Определение Судебной коллегии Верховного Суда РСФСР от 6 сентября 1972 г. // БВС РСФСР. 1973. N 11. С. 10.

5. С субъективной стороны преступление может быть совершено только с прямым умыслом, поскольку закон говорит о привлечении к уголовной ответственности заведомо невиновного. Заведомость относится к невиновности привлекаемого и означает, что лицо, выносящее такое постановление, осознает, что привлекает к уголовной ответственности невиновного и желает, чтобы он был привлечен к ответственности. Мотивы и цели данного преступления могут быть различными и на квалификацию не влияют.

6. Субъект преступления - специальный: должностное лицо, которому по закону предоставлено право привлечения в качестве обвиняемого. Им может быть дознаватель, следователь, начальник следственного отдела при исполнении им процессуальных функций следователя, прокурор.

7. Понятия тяжкого и особо тяжкого преступления (ч. 2) раскрываются в ст. 15 УК РФ.

Статья 300. Незаконное освобождение от уголовной ответственности

Комментарий к статье 300

1. Преступление в комментируемой статье является частным случаем превышения должностных полномочий со стороны указанных в ней лиц.

2. Незаконное освобождение от уголовной ответственности может иметь место в отношениях двух категорий участников уголовного процесса - подозреваемого (ст. 46 УПК) и обвиняемого (ст. 47 УПК РФ) в совершении преступления.

3. Объективная сторона заключается в принятии процессуального решения уполномоченным должностным лицом об освобождении подозреваемого или обвиняемого от уголовной ответственности при отсутствии к тому уголовно-правовых и (или) уголовно-процессуальных условий и оснований.

4. Незаконным следует считать такое освобождение от уголовной ответственности, которое произведено с грубым (существенным) нарушением норм уголовного и (или) уголовно-процессуального законодательства. Например, по действующему УК РФ лицо может быть освобождено от уголовной ответственности при условиях и основаниях, предусмотренных ст. ст. 75 - 78, в примечаниях к ст. ст. 126, 204, 205, 208, 222, 223, 228, 275, 307 и др. Уголовно-процессуальное законодательство содержит основания прекращения уголовного дела и уголовного преследования (глава 4 УПК РФ).

5. Непредъявление подозреваемому обвинения в преступлении в установленный законом срок при наличии имеющихся доказательств его вины в совершении преступления и последующее прекращение в отношении его уголовного дела свидетельствуют о незаконном освобождении лица от уголовной ответственности <1>.

<1> См.: Определение Судебной коллегии Верховного Суда РФ от 30 марта 2004 г. // БВС РФ. 2005. N 7. С. 20, 21.

6. Совершение данного деяния возможно лишь в стадии предварительного расследования.

7. Преступление следует считать оконченным с момента вынесения постановления о прекращении уголовного дела либо уголовного преследования в отношении подозреваемого или обвиняемого.

8. Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом. Виновный осознает незаконность своих действий по освобождению виновного от уголовной ответственности и желает их совершить. Мотивы и цели преступления могут быть различными и не влияют на квалификацию.

9. Субъектом преступления являются должностные лица, обладающие правом освобождения от уголовной ответственности: дознаватель, следователь, начальник следственного отдела при исполнении им процессуальных функций следователя, прокурор.

Статья 301. Незаконные задержание, заключение под стражу или содержание под стражей

Комментарий к статье 301

1. В ст. 301 установлена ответственность за три самостоятельных преступления: незаконные задержание (ч. 1), заключение под стражу и содержание под стражей (ч. 2).

2. Задержание - мера процессуального принуждения, применяемая органом дознания, дознавателем, следователем или прокурором на срок не более 48 часов с момента фактического задержания лица по подозрению в совершении преступления (п. 11 ст. 5 УПК РФ).

Основания, порядок и сроки задержания регулируются нормами гл. 12 УПК РФ.

3. Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 комментируемой статьи, заключается в задержании, когда оно произведено при отсутствии указанных в законе оснований, с нарушением хотя бы одного из ограничительных условий, с грубым нарушением установленной законом процедуры применения этой меры уголовно-процессуального принуждения (например, без составления протокола, без указания в нем времени задержания или времени его составления и т.п.).

4. Незаконным задержанием является и продолжение применения к подозреваемому этой меры процессуального принуждения при наличии оснований к его освобождению.

5. Уголовно-процессуальный закон не содержит запрета производить задержание подозреваемого лица без возбуждения в отношении его уголовного дела. В случае если дознавателем или следователем выполнены все требования уголовно-процессуального закона, регулирующие основания и порядок задержания подозреваемого, но на момент задержания не было получено согласия прокурора на возбуждение уголовного дела, такое задержание следует признать законным <1>.

<1> См.: Определение Судебной коллегии Верховного Суда РФ от 2 февраля 2004 г. // БВС РФ. 2004. N 9. С. 17, 18.

6. Преступление в ч. 1 данной статьи будет оконченным с момента фактического незаконного задержания.

7. С субъективной стороны это преступление может совершаться только при наличии прямого умысла. Виновный осознает, что производимое им задержание лица заведомо незаконно, но при этом желает произвести задержание либо продолжает содержать задержанного сверх установленного законом срока. Мотивы и цели этого преступления могут быть различными.

8. Признак "заведомости" незаконного задержания отсутствует, если следователь (дознаватель) при задержании лица, с учетом конкретных обстоятельств дела, убежден в причастности его к преступлению, хотя впоследствии задержанный окажется невиновным. В этом случае соответствующее должностное лицо, действуя с учетом своего профессионального опыта, добросовестно полагает, что задерживает подозреваемого в установленном законом порядке <1>.

<1> См.: Определение Судебной коллегии Верховного Суда РФ от 13 февраля 2003 г. // БВС РФ. 2004. N 1. С. 11, 12.

9. Субъектом этого преступления может быть должностное лицо, которое вправе принимать решение о задержании подозреваемого в преступлении, т.е. дознаватель, следователь, начальник следственного отдела при исполнении им процессуальных функций следователя, прокурор.

10. Ответственность за заведомо незаконное заключение под стражу предусмотрена в ч. 2 ст. 301.

Заключение под стражу является самой строгой мерой пресечения, которая применяется по судебному решению в отношении подозреваемого или обвиняемого в совершении преступлений.

Основания, порядок и сроки заключения под стражу регламентируются нормами главы 13 УПК РФ.

11. Объективная сторона данного преступления выражается в заключении под стражу, если, во-первых, отсутствуют указанные в процессуальном законе основания и условия для этого, а во-вторых, нарушаются правила и порядок избрания данной меры пресечения.

12. Преступление следует считать оконченным с момента вынесения незаконного решения о заключении лица под стражу.

13. С субъективной стороны незаконное заключение под стражу может совершаться только при наличии прямого умысла (об этом свидетельствует признак "заведомости"). Мотивы и цели этого преступления для квалификации значения не имеют.

14. Субъектом заведомо незаконного заключения под стражу в настоящее время может быть только судья, вынесший незаконное решение о заключении под стражу. Данная норма является специальной по отношению к ст. 305 УК и в соответствии со ст. 17 УК РФ подлежит применению.

15. В ч. 2 комментируемой статьи установлена ответственность и за заведомо незаконное содержание под стражей.

Содержание под стражей является незаконным, если оно осуществляется при отсутствии к тому предусмотренных федеральным законом оснований и условий (отпали юридические или фактические основания), а также при нарушении предусмотренных уголовно-процессуальным законодательством сроков содержания под стражей (ст. 109 УПК РФ).

16. Незаконное содержание под стражей будет оконченным с момента, когда человека не освободили из-под стражи, хотя отпали юридические или фактические основания для дальнейшего содержания либо истекли сроки содержания под стражей.

17. С субъективной стороны незаконное содержание под стражей может совершаться только при наличии прямого умысла (об этом свидетельствует признак "заведомости"). Мотивы и цели этого преступления для квалификации значения не имеют.

18. Субъектом незаконного содержания под стражей может быть судья или начальник места содержания под стражей (о местах содержания под стражей см. комментарий к ст. 313).

19. Применительно к изложенным преступным деяниям тяжкими последствиями (ч. 3) следует считать самоубийство подозреваемого или обвиняемого, наступление хронического психического расстройства, явившегося реакцией на заведомо незаконные в отношении его действия, и т.п.

Представляется, что отношение виновного к тяжким последствиям может быть и неосторожным. Вместе с тем в целом такое преступление признается совершенным умышленно (ст. 27 УК РФ).

Статья 302. Принуждение к даче показаний

Комментарий к статье 302

1. Потерпевшим от данного преступления может быть участник уголовного процесса по конкретному делу: подозреваемый, обвиняемый, потерпевший, свидетель, эксперт, специалист.

2. Принуждение к даче показаний указанных в статье лиц заключается в предъявлении требований к допрашиваемому о даче определенных показаний, в том числе правдивых. В любом случае нарушается принцип добровольности дачи показаний.

3. Принуждение эксперта к даче заключения выражается в том, что указанное лицо понуждается к составлению определенного заключения, причем как истинного, так и ложного.

4. По смыслу ч. 1 комментируемой статьи уголовная ответственность наступает только в случае, если принуждение к даче показаний или заключения сопровождалось угрозами, шантажом или иными незаконными действиями.

5. Под угрозой в данном случае следует понимать те или иные формы устрашения потерпевшего относительно наступления для него каких-либо негативных последствий (угроза применения насилия, изменения меры пресечения и т.п.). Угроза может распространяться и на близких потерпевшему лиц.

6. Шантаж - это одна из форм угрозы, заключающаяся в запугивании потерпевшего разглашением позорящих (компрометирующих) сведений и документов.

7. Иными незаконными действиями признаются неправомерное задержание свидетеля с целью получения показаний, применение гипноза, наркотических средств, одурманивающих веществ и т.п.

8. Преступление считается оконченным с момента предъявления требований дать определенные показания или заключение, сопровождаемое теми или иными указанными в статье незаконными действиями.

9. Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом. Виновный осознает, что путем незаконных действий принуждает указанных в статье лиц к даче показаний (заключения), и желает этого. Мотивы и цели могут быть различными и на квалификацию не влияют.

10. Субъект преступления - дознаватель, следователь, начальник следственного отдела при исполнении процессуальных функций следователя, прокурор <1>.

<1> См.: Постановление Президиума Верховного Суда РФ N 253п2001 по делу К. и др. // БВС РФ. 2002. N 4. С. 11, 12.

Субъектом этого преступления может быть также любое лицо, которое принуждало к даче показаний или заключения указанных в статье лиц с ведома или молчаливого согласия следователя или лица, производящего дознание.

11. В ч. 2 комментируемой статьи квалифицирующими признаками данного преступления признаются применение насилия, издевательств или пытки.

12. Применение насилия выражается в различных формах физического воздействия, сопряженного с причинением боли и вреда здоровью различной тяжести указанным в статье лицам, ограничением их свободы. Если действия виновного выразились только в принуждении потерпевшего к даче показаний с применением насилия, содеянное полностью охватывается ч. 2 ст. 302 и дополнительной квалификации по ст. 286 УК РФ не требует <1>.

_____

<1> См.: Определение Судебной коллегии Верховного Суда РФ по делу N 49-002-63 // Архив Верховного Суда РФ.

13. Издевательство - это глумление, унизительное обращение с потерпевшим, причиняющие различные страдания (многочасовые допросы ночью, с лишением пищи, воды, со световым или с шумовым воздействием и т.п.).

14. Содержание понятия пытки раскрывается в Конвенции от 10 декабря 1984 г. против пытки и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания. В ст. 1 Конвенции говорится, что пытка означает любое действие, которым какому-либо лицу умышленно причиняется сильная боль, физическое или нравственное страдание. В примечании к ст. 117 УК РФ дается легальное определение пытки. 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 или в иных целях.

Статья 303. Фальсификация доказательств

Комментарий к статье 303

1. В комментируемой статье предусмотрена ответственность за два самостоятельных преступления: фальсификация доказательств по гражданскому делу (ч. 1) и фальсификация доказательств по уголовному делу (ч. 2).

2. В ч. 1 данной статьи предметом преступления являются доказательства по гражданскому делу, т.е. любые фактические данные, на основе которых в определенном законом порядке суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования или возражения сторон, и иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела. При этом по смыслу указанной нормы в ней речь идет только о вещественных и письменных доказательствах.

3. С объективной стороны фальсификация доказательств проявляется как в материальном (внесение ложных сведений в документы, подчистка, видоизменение вещественных доказательств и т.п.), так и в интеллектуальном подлоге (составление целиком подложного документа или иного доказательства).

4. Преступление в ч. 1 считается оконченным с момента приобщения к делу фальсифицированного доказательства. При этом не имеет значения, повлияли ли такие доказательства на содержание судебного решения.

5. С субъективной стороны данное преступление характеризуется только прямым умыслом. Лицо осознает, что фальсифицирует доказательства по гражданскому делу, и желает этого. Мотивы и цели могут быть различными и для квалификации значения не имеют.

6. Субъектом преступления могут быть только стороны, участвующие в деле, например истец, ответчик, третьи лица, а также представитель лица, участвующего в деле.

7. В ч. 2 ст. 303 предусмотрена ответственность за фальсификацию доказательств по уголовному делу.

Предметом преступления являются доказательства по уголовному делу, т.е. любые сведения, на основе которых суд, прокурор, следователь, дознаватель в определенном уголовно-процессуальным законодательством порядке устанавливают наличие или отсутствие обстоятельств, подлежащих доказыванию при производстве по уголовному делу, а также иных обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела.

Перечень допускаемых доказательств по уголовному делу определен в ст. 74 УПК РФ.

8. С объективной стороны фальсификация доказательств по уголовному делу в целом совпадает с рассмотренным выше составом. Это прежде всего фальсификация фактических данных, имеющих существенное значение для дела (например, внесение в протокол допроса ложных сведений), а также фальсификация самих источников доказательств (в частности, составление протокола допроса, который не проводился, уничтожение вещественного доказательства).

9. Если фактические данные, указанные, например, в протоколе допроса свидетеля, соответствуют реальным обстоятельствам, но сам допрос лица в качестве свидетеля не

проводился, то в данном случае такой протокол допроса свидетеля является фальсифицированным источником доказательств <1>.

<1> См.: Определение Судебной коллегии Верховного Суда РФ от 3 марта 2005 г. по делу N 67-о05-2 // Архив Верховного Суда РФ.

10. Моментом окончания рассматриваемого преступления является приобщение фальсифицированных доказательств к материалам уголовного дела в порядке, установленном процессуальным законодательством. Судебная практика придерживается этого правила <1>.

<1> См.: Определение Судебной коллегии Верховного Суда РФ от 11 января 2006 г. по делу N 66-о05-123 // Архив Верховного Суда РФ.

11. С субъективной стороны это преступление характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что фальсифицирует доказательства по уголовному делу, и желает этого. Мотив и цель могут быть различными и значения для уголовно-правовой оценки не имеют.

12. Субъектом этого преступления может быть только лицо, производящее дознание, следователь, начальник следственного отдела при исполнении им процессуальных функций следователя, прокурор, а также защитник.

13. Понятия тяжкого и особо тяжкого преступления (ч. 3) раскрываются в ст. 15 УК РФ.

14. Под наступлением тяжких последствий (ч. 3) в данном составе следует понимать, в частности, осуждение хотя бы и виновного, но к существенно более строгому наказанию, чем это было бы при оценке подлинных доказательств (например, осуждение к пожизненному лишению свободы), самоубийство подозреваемого или обвиняемого, наступление тяжкого психического заболевания обвиняемого, незаконное взыскание, приведшее к банкротству предприятия, и т.п.

Представляется, что отношение виновного к тяжким последствиям может быть и неосторожным. Вместе с тем в целом такое преступление признается совершенным умышленно (ст. 27 УК РФ).

Статья 304. Провокация взятки либо коммерческого подкупа

Комментарий к статье 304

1. Предметом преступления являются любые предметы, являющиеся объектами гражданских прав (ст. 128 ГК РФ): вещи (в том числе деньги и ценные бумаги), иное имущество и имущественные права, а также подлежащие оплате работы и услуги. Другими словами, это те же имущественные блага, которые могут быть предметом взятки или коммерческого подкупа (см. комментарий к ст. ст. 204 и 290).

2. Потерпевшим является должностное лицо или лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческих или иных организациях, признаки которых раскрываются соответственно в примечаниях к ст. ст. 285 и 201 УК РФ.

3. С объективной стороны провокация взятки либо коммерческого подкупа заключается в различных действиях, направленных на получение адресатом предмета взятки (подкупа) или оказание услуг имущественного характера, когда потерпевший не требовал передать взятку (подкуп) и не выражал готовности принять незаконное вознаграждение. Это, например, подкладывание денег или ценных бумаг в документы, в ящик стола и т.п., направление их в адрес провоцируемого лица по почте, телеграфу, передача родственникам лица якобы с его согласия и т.д.

4. Преступление считается оконченным с момента попытки передачи денег или иных материальных ценностей либо попытки оказания услуг имущественного характера.

5. Провокацию взятки или коммерческого подкупа следует отличать от передачи взятки (коммерческого подкупа) под контролем сотрудников правоохранительных органов. В частности, не является провокацией взятки или коммерческого подкупа проведение предусмотренного законодательством оперативно-розыскного мероприятия в связи с проверкой заявления о вымогательстве взятки или имущественного вознаграждения при коммерческом подкупе (п. 25 Постановления Пленума Верховного суда РФ от 10 февраля 2000 г. N 6 "О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе"). Поскольку в последнем случае должностное лицо (служащий) согласно получить взятку, то комментируемый состав преступления в содеянном отсутствует.

6. При решении вопроса об отграничении провокации взятки или коммерческого подкупа от правомерных действий сотрудников правоохранительных органов при осуществлении отдельных оперативно-розыскных мероприятий следует учитывать и позицию Европейского суда по правам человека, отраженную в Постановлении по делу "Ваньян против Российской Федерации" от 15

декабря 2005 г. <1>. В этом документе установлено, что привлечение Ваньяна к уголовной ответственности и последующее его осуждение в результате провокации преступления, совершенной сотрудниками органов внутренних дел, является нарушением ч. 1 ст. 6 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод. В Постановлении, в частности, отмечается, что если действия тайных агентов направлены на подстрекательство преступления и нет оснований полагать, что оно было бы совершено без их вмешательства, то это может быть названо провокацией. Такое вмешательство и использование полученных в результате этого доказательств для возбуждения уголовного дела непоправимо подрывает справедливость суда.

_____

<1> См.: Бюллетень Европейского суда по правам человека. Российское издание. 2006. N 7. С. 102 - 116.

7. С субъективной стороны данное преступление характеризуется только прямым умыслом. Лицо осознает, что провоцирует взятку или коммерческий подкуп в отношении должностного лица или лица, выполняющего управленческие функции, и желает этого. Обязательным признаком является специальная цель: искусственное создание доказательств совершения преступления или шантаж. Мотивы могут быть различными и не влияют на квалификацию.

8. Субъект - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет. При этом оно может быть как должностным, так и частным.

Если провокация взятки или коммерческого подкупа совершена должностным лицом с использованием служебного положения, содеянное им следует дополнительно квалифицировать по ст. 285 УК РФ.

Статья 305. Вынесение заведомо неправосудных приговора, решения или иного судебного акта

Комментарий к статье 305

1. Предмет преступления - приговор, решение или иной судебный акт. К другим судебным актам следует отнести определения и постановления (по уголовным делам), судебные приказы, определения и постановления суда (по гражданским делам).

В частности, к судебным документам, предусмотренным ч. 1 комментируемой статьи, относится определение судьи о приостановлении производства по гражданскому делу <1>.

_____

<1> См.: Постановление Президиума Верховного Суда РФ N 733п04пр по делу И. // БВС РФ. 2005. N 7. С. 15.

2. Объективную сторону образует постановление указанных судебных документов судьями (или судьей единолично) с грубым нарушением процессуального или материального закона. Например, по уголовному делу это может быть неверная квалификация преступления, несправедливая мера наказания и др.; по гражданскому делу - вынесение определения о приостановлении производства по делу без проведения судебного заседания и участия в заседании заинтересованных лиц: истцов и ответчиков <1>.

_____

<1> См.: Там же.

3. Преступление считается оконченным с момента постановления приговора, решения или иного судебного акта, т.е. его подписания.

4. Субъективная сторона этого преступления предполагает только прямой умысел, поскольку закон указывает на заведомую неправосудность судебных актов. Лицо осознает, что выносит заведомо неправосудный судебный акт, и желает этого. Мотивы и цели для квалификации значения не имеют.

Если допущена судебная ошибка (неправильная оценка доказательств, неполнота проведенного исследования и др.), в содеянном отсутствует состав преступления, предусмотренный в ст. 305. В данном случае лицо может быть привлечено к дисциплинарной ответственности или при соответствующих условиях по ст. 293 УК РФ (халатность).

5. Субъектом преступления, согласно прямому указанию закона, может быть судья (судьи).

6. В случае вынесения заведомо незаконного приговора к лишению свободы (ч. 2) не имеют значения ни вид лишения свободы, ни его срок, ни фактическое отбытие осужденным данного наказания.

7. О содержании иных тяжких последствий (ч. 2) см. комментарий к ст. 303. Отношение виновного к тяжким последствиям может быть неосторожным.

Статья 306. Заведомо ложный донос

Комментарий к статье 306

1. С объективной стороны преступление в ч. 1 комментируемой статьи заключается в сообщении в любой форме (устно или письменно) несоответствующей действительности информации о факте совершения преступления.

2. Адресатами ложного доноса являются в первую очередь органы, которые осуществляют борьбу с преступностью (милиция, прокуратура, органы безопасности) или правосудие (суд). К ним также следует отнести органы государственной власти и местного самоуправления, которые обязаны передавать сведения о совершенных преступлениях органам и должностным лицам, наделенным правом осуществлять уголовное преследование. Например, сотрудники медицинских учреждений в силу ведомственных нормативных предписаний обязаны сообщить в органы внутренних дел о так называемых криминальных травмах или иных аналогичных видах вреда здоровью.

3. Преступление считается оконченным с момента поступления в указанные органы ложного сообщения о совершении преступления.

4. Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом, об этом свидетельствует признак заведомости. Лицо может быть привлечено к уголовной ответственности за ложный донос лишь в том случае, если оно заведомо знает о невиновности того, на кого доносит <1>.

–––––––––––––––––––––––––––––––

<1> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РСФСР // БВС РСФСР. 1963. N 6. С. 11.

Мотивы и цели в законе не указаны. Однако по смыслу положений ст. 306, придаваемому им правоприменительной практикой, ложный донос состоит в сообщении заведомо ложных сведений с целью добиться осуждения или привлечения к уголовной ответственности заведомо невиновного лица <1>.

–––––––––––––––––––––––––––––––

<1> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РСФСР // Советская юстиция. 1959. N 7. С. 89.

5. Субъект преступления - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Ответственность по ст. 306 могут нести подозреваемые и обвиняемые, если их ложный донос не относится к предъявленному обвинению и не является способом защиты от него.

Заведомо ложные показания подозреваемого о совершении преступления другим лицом не образуют предусмотренный в ст. 306 состав преступления в случае, если даны с целью уклониться от уголовной ответственности и являлись способом защиты от обвинения <1>.

–––––––––––––––––––––––––––––––

<1> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ N 1-Д97-16 // БВС РФ. 1998. N 4. С. 5.

Свидетели и потерпевшие, давшие на допросе заведомо ложные показания о совершении преступления, несут ответственность по ст. 307 УК РФ.

6. Понятия тяжкого и особо тяжкого преступления (ч. 2) раскрываются в ст. 15 УК РФ.

7. В случае если виновный, сообщая ложные сведения о факте преступления, представляет фальсифицированные доказательства (например, ложные вещественные доказательства) или иным образом искусственно создает доказательства обвинения (в частности, подговаривает свидетелей), ответственность наступает по ч. 3 ст. 306.

Статья 307. Заведомо ложные показание, заключение эксперта, специалиста или неправильный перевод

Комментарий к статье 307

1. Объективная сторона рассматриваемого преступления заключается в даче ложных показаний свидетелем или потерпевшим, экспертом или специалистом, ложного заключения экспертом, неправильном переводе.

В соответствии с процессуальным законом указанные выше лица перед допросом, дачей заключения или до осуществления перевода предупреждаются об уголовной ответственности за дачу ими заведомо ложной информации суду или органу предварительного расследования.

2. Ложные показания свидетеля - это не соответствующие действительности полностью либо в какой-нибудь части сообщения об обстоятельствах, относящихся к предмету доказывания по

уголовным делам и к предмету иска по гражданским делам. Ложные показания должны быть даны лицом, вызванным на допрос в качестве свидетеля на предварительном следствии (дознании) или в судебном заседании, и надлежащим образом оформлены.

3. Свидетель не несет ответственности за дачу ложных показаний о преступных действиях другого лица, если они явились средством собственной защиты от обвинения в укрывательстве преступления. Например, если очевидец убийства предпринимает меры по укрывательству его следов (скрывает орудие преступления - прячет нож) и в ходе допроса не сообщает о совершенном преступлении, содеянное не образует состав преступления, предусмотренный комментируемой статьей <1>.

_____

<1> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РСФСР // Сборник постановлений Президиума и определений Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РСФСР. 1964 - 1972 гг. М.: Юрид. лит., 1974. С. 390.

4. Ложные показания потерпевшего обладают теми же объективными признаками, что и показания свидетеля.

5. Ложные показания эксперта могут выражаться в не соответствующих действительности сведениях, сообщенных им на допросе, проведенном после получения заключения, в целях его разъяснения или уточнения.

6. Ложные показания специалиста заключаются в недостоверных сведениях, сообщенных им на допросе об обстоятельствах, требующих специальных познаний, а также в заведомо неверных разъяснениях своего мнения в случае привлечения его к участию в процессуальных действиях в порядке, установленном процессуальным законом.

7. Ложное заключение эксперта представляет собой искажение фактов, заведомо неверную их оценку либо выводы, не основанные на материалах уголовного, гражданского или арбитражного дела.

8. Неправильный перевод - это искажение смысла переведенной с одного языка на другой устной речи (устных показаний) либо документов.

9. Преступление считается оконченным с момента совершения действий, указанных в законе.

10. С субъективной стороны преступление совершается только с прямым умыслом. Виновный осознает, что сообщает не соответствующие действительности показания, дает ложное заключение или осуществляет неправильный перевод, и желает совершить эти действия. Мотивы и цели преступления не указаны в законе. Они могут быть различными и не имеют значения для правильной квалификации.

11. Субъект преступления - специальный: достигший 16-летнего возраста свидетель, потерпевший, эксперт, специалист и переводчик.

Обвиняемый и подозреваемый за дачу ложных показаний ответственности не несут <1>.

_____

<1> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РСФСР от 15 ноября 1976 г. // БВС РСФСР. 1977. N 2. С. 10.

12. Понятия тяжкого и особо тяжкого преступления (ч. 2) раскрываются в ст. 15 УК РФ.

13. В примечании предусматривается специальное основание освобождения указанных в статье лиц от ответственности. Условиями такого освобождения являются: 1) добровольность заявления о ложности показаний, заключения или неправильности перевода; 2) заявление должно быть сделано в органы предварительного расследования в ходе дознания и следствия или в суде, рассматривающем дело; в) заявление может иметь место только до вынесения приговора или решения суда.

Статья 308. Отказ свидетеля или потерпевшего от дачи показаний

Комментарий к статье 308

1. Объективная сторона преступления выражается в ясном и категоричном заявлении, сделанном свидетелем или потерпевшим как устно, так и письменно, о нежелании выполнить процессуальную обязанность дать правдивые показания по делу в целом или по отдельным эпизодам.

Неявка указанных в статье лиц к прокурору, следователю, дознавателю либо в суд не может рассматриваться как отказ от дачи показаний.

2. Преступление считается оконченным с момента заявления лица о своем отказе давать показания.

3. Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом. Виновный осознает, что отказывается от дачи показаний органам следствия и дознания, суду, и желает совершить эти действия. Мотивы и цели преступления в законе не указаны и могут быть различными.

4. Субъект преступления - специальный: свидетель или потерпевший, достигшие возраста 16 лет.

5. В соответствии с примечанием к комментируемой статье лицо не подлежит уголовной ответственности за отказ от дачи показаний против самого себя, своего супруга или близких родственников.

Уголовный закон не содержит всего перечня лиц, не подлежащих уголовной ответственности за отказ от дачи показаний. В ч. 3 ст. 56 УПК РФ названы и другие лица, которые при определенных обстоятельствах не подлежат допросу в качестве свидетеля (судья, присяжный заседатель, защитник подозреваемого, обвиняемого, адвокат, священнослужитель, член Совета Федерации, депутат Государственной Думы).

Статья 309. Подкуп или принуждение к даче показаний или уклонению от дачи показаний либо к неправильному переводу

Комментарий к статье 309

1. В комментируемой статье потерпевшим могут быть участники процесса по конкретному делу: свидетель, потерпевший, эксперт, специалист, переводчик, а также их близкие.

2. Подкуп указанных в законе лиц (ч. 1) выражается в фактическом предоставлении им выгоды имущественного характера (выплата денег, передача ценностей, освобождение от уплаты долга, предоставление материальных выгод иного рода) за дачу ложных показаний, заключения либо неправильный перевод.

3. Подкуп считается оконченным с момента предоставления материальной выгоды.

4. Субъективная сторона предполагает только прямой умысел. Виновный осознает, что предоставляет имущественные выгоды указанным в ч. 1 лицам, и желает совершить эти действия. Обязательным признаком является специальная цель - добиться недостоверных показаний, заключения или неправильного перевода. Мотивы могут быть различными, например месть, корысть, но для квалификации они значения не имеют.

5. Субъект - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

6. В ч. 2 ст. 309 под принуждением понимается требование, адресованное к указанным лицам, о даче ложных показаний (заключения) либо сделать неправильный перевод, а также уклониться от дачи показаний.

7. По смыслу ч. 2 комментируемой статьи уголовная ответственность наступает только в случае, если принуждение сопровождалось шантажом, угрозой убийством, причинением вреда здоровью, уничтожением или повреждением имущества указанных лиц или их близких (см. комментарий к ст. ст. 296 и 302 УК РФ).

8. В действиях лица, предложившего другому лицу дать ложные показания, но не угрожавшего последнему убийством, причинением вреда здоровью, уничтожением или повреждением имущества, нет состава преступления, предусмотренного ст. 309 <1>.

<1> См.: Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РСФСР // БВС РСФСР. 1962. N 8. С. 10, 11.

9. Преступление в ч. 2 комментируемой статьи будет оконченным с момента доведения требований и угроз до адресата.

10. С субъективной стороны возможен только прямой умысел. Виновный осознает, что путем шантажа или угроз принуждает указанных в законе лиц к даче ложных показаний, ложного заключения или к неправильному переводу или к уклонению от дачи показаний, и желает совершить эти действия. Мотивы могут быть различными.

11. Субъект - вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет.

12. Понятие насилия, не опасного для жизни или здоровья (ч. 3), подробно раскрыто применительно к составу насильственного грабежа (см. комментарий к ст. 161 УК РФ).

13. Признаки организованной группы (ч. 4) даются в ч. 3 ст. 35 УК РФ.

14. Понятие насилия, опасного для жизни или здоровья (ч. 4), раскрыто при характеристике состава разбоя (см. комментарий к ст. 162).

Статья 310. Разглашение данных предварительного расследования

Комментарий к статье 310

1. Предметом преступления являются данные предварительного расследования, т.е. сведения, которые зафиксированы в материалах уголовного дела с соблюдением процессуального порядка собирания доказательств.

В соответствии со ст. 161 УПК РФ данные предварительного расследования не подлежат разглашению без разрешения прокурора, следователя, дознавателя.

2. Объективная сторона заключается в передаче во время предварительного расследования третьим лицам в любой форме информации об обстоятельствах расследуемого дела и имеющихся доказательствах.

3. Преступление считается оконченным с момента, когда информация стала известна хотя бы одному постороннему лицу.

4. Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной или неосторожной формой вины.

При умышленной вине виновный осознает, что без разрешения прокурора, следователя или лица, производящего дознание, разглашает данные предварительного расследования, и желает этого (например, в доверительной беседе с женой или родственником) либо не желает, но допускает фактическое восприятие сведений посторонним человеком (например, беседа с коллегой в общественном транспорте, в окружении пассажиров).

Легкомыслие как вид неосторожной формы вины при разглашении данных предварительного расследования состоит в следующем: виновный предвидит возможность, что сведения могут стать достоянием постороннего лица, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает, что этого не произойдет (например, когда виновный "шифрует" данные, полагая, что его записи никто не поймет). Представляется, в отдельных случаях это преступление может быть совершено и по небрежности.

Мотив и цели могут быть различными и для квалификации значения не имеют.

5. Субъектом преступления может быть любое лицо, достигшее 16 лет, у которого была отобрана подписка о неразглашении данных предварительного расследования с предупреждением об уголовной ответственности.

Уголовно-процессуальный закон не предполагает возложение на обвиняемого обязанности давать подписку о неразглашении без разрешения уполномоченных лиц ставших ему известными данных предварительного расследования и последующее привлечение к уголовной ответственности за их разглашение <1>.

<1> См.: Определение Конституционного Суда РФ от 21 декабря 2004 г. N 467-О // Вестник Конституционного Суда РФ. 2005. N 3. С. 74 - 78.

Статья 311. Разглашение сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении судьи и участников уголовного процесса

Комментарий к статье 311

1. Предметом преступления в комментируемой статье являются сведения о мерах безопасности, т.е. фактические данные о состоянии защищенности лиц, указанных в законе. Федеральным законом от 20 апреля 1995 г. "О государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов" <1> установлена система мер государственной защиты жизни, здоровья и имущества судей, присяжных заседателей, прокуроров, следователей, лиц, производящих дознание, и иных лиц, указанных в этом Законе.

<1> СЗ РФ. 1995. N 17. Ст. 1455.

2. Объективная сторона состоит в предании гласности сведений о мерах безопасности, в результате чего они становятся известными хотя бы одному постороннему лицу.

Способы разглашения могут быть различными: устными (доверительный разговор, выступление), письменными (переписка), демонстративными и т.д.

3. Преступление считается оконченным с момента, когда информация о мерах безопасности стала известна постороннему лицу.

4. С субъективной стороны преступление может быть совершено как умышленно, так и по неосторожности.

При умышленной форме вины виновный осознает, что разглашает сведения о мерах безопасности, применяемых в отношении судьи и участников уголовного процесса, которые были ему доверены или стали известны в связи с его служебной деятельностью, и желает этого.

При неосторожной форме вины лицо предвидит возможность разглашения указанных сведений, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает на предотвращение

утечки информации либо не осознает разглашения указанных сведений, хотя должно было и могло осознавать это.

5. Субъект преступления - специальный, т.е. вменяемое лицо, достигшее возраста 16 лет, которому сведения о мерах безопасности судьи и участников уголовного процесса были доверены или стали известны в связи с его служебной деятельностью.

6. Тяжкими последствиями в ч. 2 данной статьи следует считать, например, убийство защищаемого или его близких, уничтожение или повреждение их имущества, проведение дорогостоящих мероприятий по устранению возможных последствий разглашения конфиденциальной информации и т.п.

Представляется, что отношение виновного к тяжким последствиям может быть неосторожным. Однако в данном случае согласно ст. 27 УК РФ в целом такое преступление признается совершенным умышленно.

Статья 312. Незаконные действия в отношении имущества, подвергнутого описи или аресту либо подлежащего конфискации

Комментарий к статье 312

1. В ч. 1 комментируемой статьи предметом преступления является имущество, которое подвергнуто в установленном законом порядке описи или аресту.

2. С объективной стороны преступление в ч. 1 заключается в совершении хотя бы одного из указанных в законе альтернативных действий.

Растрата предполагает израсходование имущества полностью или частично лицом, которому оно было вверено.

Отчуждение представляет собой одну из форм растраты, которая заключается в продаже, дарении, передаче в залог и т.п.

Сокрытие выражается в действиях, направленных на утаивание имущества.

Незаконная передача характеризуется противоправным переводом имущества во владение или в пользование третьих лиц.

Под осуществлением банковских операций с денежными средствами (вкладами) понимаются все виды таких операций, которые могут осуществляться кредитными организациями (банками, небанковскими кредитными организациями).

3. Преступление считается оконченным с момента совершения названных действий.

4. Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом. Виновный осознает, что совершает незаконные действия в отношении имущества, подвергнутого описи или аресту, предвидит, что своими действиями причинит материальный вред государству, соответствующим органам или учреждениям, предприятиям или организациям, гражданину, и желает этого. Мотивами данного преступления могут быть корыстные побуждения, иная заинтересованность виновного.

5. Субъектом преступления могут быть лица, которым вверено под расписку на сохранение имущество, подвергнутое аресту или описи, а также служащие кредитной организации, осуществляющие банковские операции с денежными средствами, на которые наложен арест.

6. В ч. 2 ст. 312 предметом преступления является имущество, подлежащее конфискации по приговору суда (см. комментарий к ст. 104.1).

7. Формы проявления сокрытия или присвоения те же, что и в отношении описанного или арестованного имущества.

8. Иное уклонение от исполнения приговора суда о назначении конфискации имущества заключается в различных действиях, направленных на исключение возможности изъятия и передачи государственным органам конфискованного имущества. Например, длительная неявка лица, которому было вверено для хранения арестованное имущество, или иного лица, у которого находится по той или иной причине имущество осужденного, подлежащее конфискации, в обмане судебного исполнителя по поводу порчи или уничтожения имущества в силу стихийного бедствия, пожара и т.п.

9. Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом, т.е. виновный осознает, что совершает неправомерные действия в отношении имущества, подлежащего конфискации, предвидит, что в результате этого имущество будет скрыто от конфискации, и желает этого.

10. Субъект преступления - лицо, которому имущество, подлежащее конфискации, вверено на сохранение, а также любое другое лицо, которое создает препятствия исполнению приговора о конфискации.

Статья 313. Побег из места лишения свободы, из-под ареста или из-под стражи

Комментарий к статье 313

1. С объективной стороны преступление заключается в самовольном оставлении лицом, отбывающим наказание или находящимся под стражей, места лишения свободы, отбывания ареста или места, где виновный находится под стражей.

2. Самовольность означает, что виновный действовал без разрешения соответствующего должностного лица.

3. Места лишения свободы определены в ст. 74 УИК РФ. Осужденные к лишению свободы отбывают наказание в исправительных учреждениях: исправительные колонии, воспитательные колонии, тюрьмы, лечебные исправительные и лечебно-профилактические учреждения. В определенных законом случаях функции исправительных учреждений выполняют следственные изоляторы.

4. Побег осужденного из колонии-поселения квалифицируется по ст. 313 УК РФ <1>.

<1> См.: Определение Судебной коллегии Верховного Суда РФ N 3-О97-42 по делу Иванова и Владимирова // БВС РФ. 1998. N 9. С. 7.

5. Местом отбывания ареста являются арестные дома (ст. 68 УИК РФ).

6. Под стражей лицо может находиться:

а) в местах содержания под стражей подозреваемых и обвиняемых: следственные изоляторы, изоляторы временного содержания подозреваемых и обвиняемых, учреждения уголовно-исполнительной системы, а также гауптвахты воинских частей;

б) в иных местах, где лицо содержится под стражей (пересылочные пункты, транспортные средства при конвоировании или этапировании, нахождение под конвоем в помещении милиции, прокуратуры, суда и др.).

7. Состав побега считается оконченным с момента, когда виновный оставил место лишения свободы, ареста или содержания под стражей.

Побег является длящимся преступлением, т.е. выполняется на стадии оконченного состава преступления до момента, когда виновный явится добровольно, будет задержан либо отпадут основания содержания лица в заключении или под стражей.

8. Не образует состава преступления побег лица, незаконно содержащегося в месте лишения свободы или под стражей. К примеру, одним из народных судов Республики Коми гражданин был осужден за то, что, отбывая наказание за спекуляцию в колонии-поселении, совершил оттуда побег. Отменяя приговор, Судебная коллегия Верховного Суда РФ указала, что поскольку уголовная ответственность за спекуляцию устранена, то самовольное оставление колонии-поселения, где лицо содержалось незаконно, в данном случае состава преступления не образует <1>.

<1> См.: Обзор судебной практики Верховного Суда РФ по рассмотрению уголовных дел в кассационном и надзорном порядке в 1995 г. // БВС РФ. 1996. N 8. С. 15. По данному вопросу см. также Определение Судебной коллегии Верховного Суда РФ от 7 февраля 1992 г. // БВС РФ. 1993. N 1. С. 7, 8.

9. С субъективной стороны рассматриваемое деяние характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что незаконно оставляет место лишения свободы, ареста или содержания под стражей, и желает этого.

Мотивы и цели побега в законе не указаны. По смыслу положений комментируемой статьи, придаваемому им правоприменительной практикой, побег из мест лишения свободы может совершаться только с целью уклонения от отбывания наказания <1>.

<1> См.: Определение Судебной коллегии Верховного Суда РФ от 18 мая 1993 г. // БВС РФ. 1994. N 6. С. 6, 7.

Если действия осужденного выразились в кратковременном уходе с разрешения часового за пределы колонии без намерения уклонения от отбывания наказания, содеянное не образует состава рассматриваемого преступления <1>.

<1> См.: Определение Военной коллегии Верховного Суда СССР от 29 мая 1965 г. // БВС СССР. 1966. N 1. С. 37, 38.

10. Субъектом является лицо, достигшее возраста 16 лет и отбывающее наказание в виде лишения свободы или ареста, либо лицо того же возраста, в отношении которого избрана мера пресечения в виде заключения под стражу, либо лицо, задержанное на основании процессуальных

норм по подозрению в совершении преступления. Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 16 лет за побег из воспитательной колонии или из-под стражи ответственности по ст. 313 не несут.

11. Побег признается совершенным группой лиц по предварительному сговору (ч. 2), если в нем участвовали двое или более отбывающих наказание в виде лишения свободы либо ареста или содержащихся под стражей, заранее договорившиеся о совместном совершении данного преступления; организованной группой - если побег совершен устойчивой, заранее объединившейся группой лиц.

12. Применение насилия, опасного для жизни или здоровья, либо угроза применения такого насилия (ч. 3) охватывает физическое и психическое насилие, применяемое непосредственно перед побегом или в процессе его совершения. Содержание этого признака совпадает с аналогичным обстоятельством, указанным в составе разбоя (см. комментарий к ст. 162).

13. Применение оружия или предметов, используемых в качестве оружия (ч. 3), означает демонстрацию этих средств либо фактическое их использование в отношении лиц, которые препятствовали или могли воспрепятствовать побегу.

Признаки и виды оружия раскрываются в Федеральном законе 1996 г. "Об оружии" (см. комментарий к ст. 222).

Под предметом, используемым в качестве оружия, следует понимать любой предмет, которым может быть причинен вред здоровью потерпевшего (бритва, топор, ломик, цепь, металлический прут, дубинка и т.п.).

Статья 314. Уклонение от отбывания лишения свободы

Комментарий к статье 314

1. С объективной стороны преступление выражается:

а) в неявке лица, осужденного к лишению свободы, которому разрешен краткосрочный и длительный выезд за пределы исправительных учреждений, к месту лишения свободы по истечении срока выезда;

б) неявке лица, осужденного к лишению свободы, которому предоставлена отсрочка отбывания наказания, к месту лишения свободы по истечении срока отсрочки. В соответствии со ст. 82 УК РФ осужденным беременным женщинам и женщинам, имеющим детей в возрасте до 14 лет, суд может отсрочить отбывание наказания до достижения ребенком 14-летнего возраста. Преступление в этом случае будет состоять в уклонении от возвращения осужденной в исправительное учреждение для отбывания оставшейся части наказания после достижения ребенком 14-летнего возраста.

в) неявке лица, осужденного к лишению свободы, которому была предоставлена отсрочка исполнения приговора суда, к месту лишения свободы по истечении срока отсрочки. Согласно ст. 398 УПК РФ при наличии определенных условий возможна отсрочка исполнения приговора, например, ввиду болезни осужденного, препятствующей отбыванию наказания, - до выздоровления.

2. Ответственность исключается при наличии уважительных причин неявки в установленный срок в места лишения свободы.

3. Преступление считается оконченным с момента истечения срока, установленного для возвращения в исправительное учреждение, либо срока отсрочки исполнения или отбывания приговора суда.

Уклонение от отбывания лишения свободы - длящееся преступление, а значит, выполняется на стадии оконченного состава преступления до момента, когда виновный явится добровольно или будет задержан.

4. С субъективной стороны преступление может быть совершено только с прямым умыслом. Виновный осознает, что уклоняется от отбывания наказания в виде лишения свободы, и желает этого. Мотивы могут быть различными и не влияют на квалификацию.

5. Субъектом преступления является осужденный к лишению свободы, которому была предоставлена возможность выезда за пределы места лишения свободы либо была предоставлена отсрочка исполнения приговора, либо женщина, осужденная к лишению свободы, которой была предоставлена отсрочка отбывания наказания в связи с беременностью или наличием детей до 14-летнего возраста. Возраст - 16 лет.

Статья 315. Неисполнение приговора суда, решения суда или иного судебного акта

Комментарий к статье 315

1. Объективная сторона рассматриваемого преступления выражается в злостном неисполнении вступивших в законную силу приговора, решения суда или иного судебного акта либо в воспрепятствовании их исполнению.

2. О понятии приговора, решения суда или иного судебного акта см. комментарий к ст. 305 УК РФ. Круг судебных актов в комментируемой статье включает и решения (постановления и определения) Конституционного Суда РФ <1>.

_____

<1> См.: Определение Конституционного Суда РФ N 65-О от 19 апреля 2001 г. // Вестник Конституционного Суда РФ. 2001. N 4. С. 66 - 73.

3. Под неисполнением указанных процессуальных актов понимается бездействие названных в статье лиц по реализации судебного решения, т.е. несовершение действий, необходимых для приведения в исполнение вступивших в законную силу приговора, решения суда или иного судебного акта.

Конкретные формы неисполнения могут быть различными: администрация организации не освобождает осужденного от должности, которую он лишен права занимать, или не запрещает заниматься определенной деятельностью, или не выполняет судебное решение о восстановлении на работе незаконно уволенного, или оставляет без движения исполнительный лист о взыскании денежных сумм и т.п.

4. Ответственность по ст. 315 влечет не любое, а лишь злостное неисполнение судебного решения. О наличии данного признака может, в частности, свидетельствовать неисполнение судебного решения и после предупреждения суда, сделанного виновному в письменной форме.

5. Если лицо принимало определенные меры по исполнению судебного решения, то неисполнение его надлежащим образом нельзя считать злостным. Например, военный суд Владивостокского гарнизона осудил Д. по ст. 315 УК РФ за злостное неисполнение решения суда к штрафу в размере его денежного содержания за четыре месяца. Военный суд Тихоокеанского флота приговор оставил без изменения. Согласно материалам дела начальник КЭЧ подполковник Д. на основании вступившего в силу решения суда был обязан выдать офицеру З. справку об отсутствии у последнего жилой площади в поселке Артемовский Приморского края. Исполнить судебное решение Д. должен был в срок до 18 марта 1997 г. В период с 18 марта по 7 апреля 1997 г. Д. дважды выдавал на имя З. справки, не соответствовавшие резолютивной части решения суда. Военный суд Владивостокского гарнизона 7 апреля 1997 г. наложил на Д. штраф в размере пяти минимальных размеров оплаты труда и установил новый срок для его исполнения. Решения судов надлежащим образом исполнены 30 апреля 1997 г. Рассмотрев дело и обсудив доводы протеста Главного военного прокурора, Военная коллегия отменила приговор и определение суда кассационной инстанции, а уголовное дело прекратила. В своем определении коллегия указала, что уголовную ответственность по ст. 315 УК РФ влечет не любое, а лишь злостное неисполнение судебного решения, а Д. принимал определенные меры по исполнению судебного решения <1>.

_____

<1> См.: Определение Военной коллегии Верховного Суда РФ от 31 марта 1998 г. // БВС РФ. 1999. N 5. С. 16, 17.

6. Воспрепятствование исполнению приговора суда, решения суда или иного судебного акта проявляется в действиях, направленных на то, чтобы сделать затруднительным или невозможным их реализацию, например противодействие судебному исполнителю, требующему освободить помещение, и т.п.

7. Преступление считается оконченным с момента неисполнения указанных в законе процессуальных актов либо воспрепятствования их исполнению.

8. Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что не исполняет приговор, решение, иной судебный акт или препятствует их исполнению, и желает этого. Мотивы преступления могут быть различными и на квалификацию содеянного не влияют.

9. Субъект преступления - специальный: представитель власти, государственный служащий, служащий органа местного самоуправления, государственного или муниципального учреждения, сотрудник коммерческой или иной организации.

Статья 316. Укрывательство преступлений

Комментарий к статье 316

1. В комментируемой статье предусмотрена ответственность за заранее не обещанное укрывательство одного или нескольких особо тяжких преступлений. О понятии особо тяжкого преступления см. комментарий к ст. 15 УК РФ.

2. Укрывательство представляет собой активные действия, сопряженные с сокрытием преступления: сокрытие лица, совершившего преступление, орудий и средств преступления либо следов преступления и предметов, добытых преступным путем, либо совершение других действий, направленных на уничтожение улик <1>.

<1> См.: Определение Судебной коллегии Верховного Суда РФ от 5 мая 1994 г. // БВС РФ. 1995. N 4. С. 9.

3. В законе говорится о заранее не обещанном укрывательстве, т.е. о сокрытии преступления, которое не было обещано до или во время совершения преступления. Заранее обещанное укрывательство образует соучастие в преступлении <1>.

<1> См.: п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда СССР от 31 июля 1962 г. N 11 "О судебной практике по делам о заранее не обещанном укрывательстве преступлений, приобретении и сбыте заведомо похищенного имущества" // Судебная практика к Уголовному кодексу Российской Федерации. М., 2005. С. 951.

4. Рассматриваемое преступление считается оконченным с момента совершения укрывателем соответствующих действий.

5. Подстрекательство к заранее не обещанному укрывательству преступления, совершенного лицом, признанным впоследствии невменяемым и освобожденным от уголовной ответственности, следует квалифицировать по ч. 4 ст. 33 и ст. 316 УК РФ <1>.

<1> См.: Постановление Президиума Верховного Суда РФ от 27 февраля 2002 г. // БВС РФ. 2002. N 7. С. 11.

6. Действия лица по сокрытию следов преступления, когда эти действия, по существу, являются средством собственной защиты от обвинения (в том числе в другом преступлении), не образуют состава преступления, предусмотренного ст. 316. По уголовному делу в отношении К. и А. Президиум Верховного Суда РФ судебные решения в части их осуждения по ст. 316 отменил, уголовное дело производством прекратил за отсутствием в их действиях состава преступления, указав следующее. Суд необоснованно признал К. и А. виновными в заранее не обещанном укрывательстве особо тяжкого преступления - убийства Л., поскольку они сами являлись непосредственными участниками преступления в отношении последней. К. и А. изнасиловали потерпевшую, причем К. действовал по предварительному сговору в группе с П. Кроме того, К. вместе с П. совершил кражу ее имущества. Укрывая труп, вещи погибшей и орудие преступления, осужденные прежде всего скрывали свои преступные действия, тесно связанные с убийством. Сокрытие ими следов преступления являлось средством собственной защиты от обвинения в совершении изнасилования и кражи <1>.

<1> См.: Постановление Президиума Верховного Суда РФ N 416п02пр // БВС РФ. 2003. N 3. С. 10, 11.

7. Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом. Виновный осознает, что укрывает особо тяжкое преступление, и желает этого.

Лицо, которому достоверно не было известно о совершенном преступлении, не может нести ответственность по ст. 316 <1>.

<1> См.: Определение Судебной коллегии Верховного Суда СССР от 15 июня 1963 г. // БВС СССР. 1963. N 6. С. 47, 48.

8. Субъект - лицо, достигшее возраста 16 лет и не являющееся супругом или близким родственником виновного в особо тяжком преступлении.

Глава 32. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ПОРЯДКА УПРАВЛЕНИЯ

Статья 317. Посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа

Комментарий к статье 317

1. Общественная опасность преступления состоит в том, что оно посягает на порядок управления и жизнь перечисленных в законе лиц в целях воспрепятствования их деятельности по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности.

В комментируемой статье указан круг лиц, которые могут быть потерпевшими от посягательства, он значительно расширен. К числу таких лиц относятся сотрудники органов внутренних дел, ФСБ России, уголовно-исполнительной системы (ФСИН) и других органов, которые постоянно или временно исполняют обязанности по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности; военнослужащие внутренних войск Министерства внутренних дел РФ, иные военнослужащие. Следует отметить, что в данном случае речь идет о тех лицах, которые обеспечивают охрану общественного порядка не только в связи со своими должностными обязанностями, но и в тех случаях, когда эти лица осуществляют патрулирование на улицах и в общественных местах, поддерживают порядок во время спортивных мероприятий на стадионах, во время шествий и демонстраций, обеспечивают порядок во время стихийных бедствий, предотвращают противоправные посягательства.

К близким указанных выше лиц относятся родители, дети, усыновители, усыновленные, родные братья и сестры, дедушки, бабушки, внуки, супруг, а также иные лица, как указано в п. 6 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 января 1999 г. N 1 "О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)", жизнь, здоровье и благополучие которых в силу сложившихся личных отношений дороги потерпевшему.

По кругу потерпевших комментируемое преступление следует отличать от деяния, предусмотренного ст. 295 УК РФ, - посягательство на жизнь лиц, осуществляющих правосудие, и от деяний, предусмотренных п. "б" ч. 2 ст. 105 УК РФ (убийство лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнения общественного долга).

В соответствии с общей теорией квалификации преступлений при конкуренции общей и специальной нормы предпочтение отдается специальной норме, так как она более полно и конкретно описывает соответствующее деяние. В данном случае ст. 105 УК РФ предусматривает более широкий круг потерпевших, поэтому по отношению к ней ст. 317 является специальной нормой, так как круг потерпевших по ней намного уже. В свою очередь, ст. 295 УК РФ является специальной нормой по отношению к ст. 317, поскольку в ней указан конкретный, достаточно узкий круг потерпевших.

2. Объективная сторона преступления характеризуется активными действиями, связанными с посягательством на жизнь названных в законе лиц. Судебная практика понимает под посягательством как убийство, так и покушение на убийство, при этом преступление признается оконченным независимо от того, наступила смерть потерпевшего или нет.

Для квалификации указанного преступления необходимо установить, действовали ли сотрудники правоохранительных органов или военнослужащие в целях охраны общественного порядка и обеспечения общественной безопасности и связаны ли противоправные действия виновного с этим. Если эти обстоятельства не установлены, действия виновного должны быть квалифицированы как преступление против личности (например, беспричинное задержание и избиение потерпевшего, в связи с чем работнику правоохранительных органов причиняются телесные повреждения). С учетом этого деятельность, которой воспрепятствует виновный, должна быть правомерной и законной.

В связи с тем что в диспозиции комментируемой статьи указано не только на охрану общественного порядка, но и на обеспечение общественной безопасности, представляется, что посягательство на жизнь работников конвойной службы должно квалифицироваться по ст. 317, поскольку их деятельность связана с обеспечением общественной безопасности.

3. Посягательство на жизнь сотрудников правоохранительных органов, военнослужащих и их близких совершается только с прямым умыслом. Лицо осознает общественно опасный характер посягательства и то, что его действия направлены против сотрудника правоохранительного органа, военнослужащего (их близких).

В данном случае важным обстоятельством является цель совершения преступления, под которой понимается создание препятствий в законной деятельности потерпевших. Если указанная цель будет отсутствовать, деяние не может быть квалифицировано по ст. 317, а должно квалифицироваться, например, как преступление, совершенное на почве личных неприязненных отношений (ст. 105 УК РФ).

4. Субъект преступления - вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста. Лица в возрасте от 14 до 16 лет, совершившие данное преступление, отвечают за преступления против личности.

Статья 318. Применение насилия в отношении представителя власти

Комментарий к статье 318

1. Общественная опасность комментируемого преступления состоит в том, что оно посягает на нормальную деятельность органов государственной власти и местного самоуправления в лице представителей власти. Дополнительным объектом данного преступления является здоровье представителей власти и их близких.

Следует отметить, что круг лиц, указанных в ст. 318 в качестве потерпевших, значительно шире, чем в ст. 317, поскольку речь идет о применении насилия в отношении представителей власти, к которым относятся не только сотрудники правоохранительных органов и военнослужащие, но и другие представители власти (например, должностные лица, наделенные в установленном порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся от него в служебной зависимости). К таким лицам также причисляются сотрудники контролирующих органов (например, органов рыбоохраны, санитарно-эпидемиологического надзора, государственной лесной охраны и т.п.) или сотрудники иных органов (например, сотрудники органов местного самоуправления).

К иным должностным лицам, указанным в примечании к ст. 318, относятся должностные лица других звеньев государственного аппарата, выполняющие функции представителей власти, которые наделены правом принимать решения, обязательные для исполнения гражданами и организациями, независимо от их ведомственной принадлежности (например, депутаты Государственной Думы, члены Совета Федерации, члены Правительства РФ и органов исполнительной власти субъектов РФ).

Понятие близких представителя власти является аналогичным понятию, раскрытому в комментарии к ст. 317.

2. Если насилие или угроза насилием применяются в отношении представителей власти, участвующих в отправлении правосудия или в производстве предварительного расследования, ответственность наступает по специальной норме УК РФ, предусматривающей уголовную ответственность против правосудия (ст. 296).

3. Объективная сторона преступления состоит в применении насилия, не опасного для жизни и здоровья, либо угрозе применения насилия, т.е. насилие может носить как физический, так и психический характер.

В данном случае под физическим насилием понимается причинение побоев или иной физической боли, которые не вызывают кратковременного расстройства здоровья.

Под угрозой причинения насилия следует понимать психологическое давление на потерпевшего, при котором он реально опасается за свою жизнь, поскольку такая угроза может быть выражена в угрозе убийством либо причинением любой тяжести телесных повреждений. Следует также иметь в виду, что уголовная ответственность за применение насилия в отношении представителей власти может наступить только в случае противодействия законной деятельности представителя власти.

При применении насилия или угрозе его применения дополнительной квалификации за преступления против жизни и здоровья против личности не требуется.

4. Преступление считается оконченным с момента применения физического или психического насилия. При этом не имеет значения выполнил или нет представитель власти свои обязанности.

5. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом, поскольку виновное лицо сознает, что оно применяет насилие к представителю власти в связи с исполнением им своих служебных обязанностей.

6. Опасным для жизни является вред здоровью, относящийся к любой категории тяжести (легкий, средней тяжести, тяжкий вред). Причинение указанного вреда здоровью является квалифицирующим признаком более тяжкого преступления против представителя власти. Часть 2 ст. 318 предусматривает уголовную ответственность только за причинение вреда здоровью.

По ч. 2 комментируемой статьи квалифицируется также применение насилия, опасного для жизни или здоровья, которое хотя и не причинило реального вреда, но в момент применения создавало опасность для жизни или здоровья потерпевшего (см. п. 21 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. N 29). Фактическое наступление смерти, в зависимости от того, кто оказался потерпевшим, квалифицируется по ст. ст. 105, 296 или 317 УК РФ.

7. Субъектом преступления является вменяемое лицо, достигшее 16-летнего возраста. Лица в возрасте от 14 до 16 лет, причинившие тяжкий или средней тяжести вред здоровью потерпевшему, несут ответственность по ст. ст. 111 или 112 УК РФ.

Статья 319. Оскорбление представителя власти

Комментарий к статье 319

1. Комментируемую норму следует считать специальной по отношению к ст. 130 УК РФ. Объектом данного преступления выступает нормальная деятельность органов власти. Вместе с тем само по себе оскорбление представителя власти затрагивает его честь и достоинство, которым также причиняется вред.

Понятие представителя власти было рассмотрено в комментариях к ст. ст. 317 и 318.

2. Особенностью объективной стороны данного преступления является то, что оскорбление представителя власти должно быть публичным и совершено при исполнении им своих должностных обязанностей или в связи с их исполнением.

Публичность оскорбления означает, что сведения, унижающие честь и достоинство представителя власти, явно не соответствуют общепринятым нормам поведения, грубо попирают человеческое достоинство, они становятся достоянием многих лиц, например из публичного выступления, публично демонстрирующегося произведения или из средств массовой информации. Такие выступления могут состояться перед аудиторией, на улице. Признаком публичности обладают всевозможные листовки, обращения, содержащие оскорбительные сведения о представителе власти и вывешиваемые в доступных для чтения местах. Если нанесенное представителю власти оскорбление не становится достоянием третьих лиц, оно не может подорвать авторитет соответствующих органов. Такое деяние квалифицируется по ст. 130 УК РФ.

3. Состав преступления - формальный, и оконченным преступление считается уже в момент высказывания слов оскорбительного характера или иных действий. Характер и степень общественной опасности последствий самих оскорблений не входит в диспозицию указанной нормы, и эти обстоятельства могут повлиять на назначение наказания или при рассмотрении вопроса о компенсации морального вреда.

4. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает общественно опасный характер публичного оскорбления представителя власти, осознает, что оскорбляет представителя власти в связи с исполнением им своих должностных обязанностей, и желает сделать это. Если указанной направленности умысла у виновного не имелось, его действия не могут быть квалифицированы указанной статьей, а будут квалифицированы по ст. 130 УК РФ.

5. Субъектом преступления является лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Статья 320. Разглашение сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении должностного лица правоохранительного или контролирующего органа

Комментарий к статье 320

1. Комментируемая норма достаточна нова. Она появилась в связи с принятием Федерального закона от 20 апреля 1995 г. N 45-ФЗ "О государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов", которым в отношении указанных лиц установлена система мер государственной защиты жизни, здоровья и имущества. Статья 320 является уголовно-правовой гарантией такой защиты.

2. Объектом преступления является нормальная работа органов управления. Исходя из диспозиции указанной нормы, действиями виновного может быть причинен вред жизни и здоровью должностных лиц и их близким, их собственности, жилищу, личной жизни.

Предметом преступления являются сведения о мерах безопасности, применяемых в отношении должностного лица правоохранительного или контролирующего органа либо его близких.

Потерпевшими от данного преступления являются должностные лица правоохранительного или контролирующего органа и их близкие.

3. Объективную сторону преступления образует разглашение сведений о мерах безопасности. Для состава преступления достаточно того, чтобы меры безопасности были разглашены хотя бы одному лицу, которому сведения о мерах безопасности не были доверены по работе или службе.

Разглашение сведений - это сообщение их любым способом любому лицу для использования этих сведений в целях воспрепятствования служебной деятельности должностного лица правоохранительных или контролирующих органов.

Цель воспрепятствования служебной деятельности связана с выполнением конкретных функций должностного лица в соответствии с его полномочиями.

Состав преступления - формальный, и наступления каких бы то ни было последствий для ответственности по ч. 1 комментируемой статьи не требуется.

4. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает общественную опасность разглашения сведений о мерах безопасности должностных лиц правоохранительных или контролирующих органов или их близких, осознает, что разглашает сведения с целью воспрепятствования служебной деятельности указанных лиц, и желает это сделать.

5. Субъектом преступления по общему правилу является лицо, достигшее 16-летнего возраста. Вместе с тем таким субъектом прежде всего является лицо, которому по долгу службы или по работе известны сведения о соответствующих мерах безопасности, применяемых в отношении должностного лица или его близких. Это может быть лицо, участвующее в реализации

мер безопасности. В то же время, если сведения разглашаются лицом, которому случайно стало известно о принятых мерах безопасности, оно также может быть субъектом данного преступления, поскольку законодателем не предъявляется каких-то специальных требований к субъекту данного преступления.

6. В ч. 2 комментируемой статьи предусмотрена ответственность за разглашение сведений о мерах безопасности, повлекшее тяжкие последствия. Они могут относиться к личности потерпевшего (смерть, тяжкий вред здоровью, изнасилование, захват заложников, имущественный ущерб), а равно к деятельности представляемого им правоохранительного или контролирующего органа. Их тяжесть оценивает суд.

Статья 321. Дезорганизация деятельности учреждений, обеспечивающих изоляцию от общества

Комментарий к статье 321

1. Объектом данного преступления является нормальная деятельность исправительных учреждений, обеспечивающих изоляцию от общества. Дополнительным объектом является жизнь и здоровье как осужденных, так и сотрудников исправительных учреждений.

2. Часть 1 комментируемой статьи устанавливает уголовную ответственность за причинение насилия, не опасного для жизни и здоровья осужденного. Согласно диспозиции указанной нормы потерпевшими в связи с совершением данного преступления являются не все осужденные, а только те, которые, отбывая наказание в местах лишения свободы, оказывают содействие администрации учреждения или органа уголовно-исполнительной системы. Исходя из этого потерпевшими от данного преступления не могут признаваться подозреваемые, обвиняемые, в отношении которых проводится предварительное расследование или дело рассматривается в суде. В отношении указанных лиц ответственность наступает за преступления, совершенные против личности.

3. Под учреждением или органом уголовно-исполнительной системы понимаются те учреждения и органы, которые призваны исполнять наказание в виде лишения свободы. Такими учреждениями являются исправительные колонии, воспитательные колонии, лечебно-исправительные учреждения и тюрьмы.

4. С объективной стороны преступление характеризуется применением насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо угрозой применения насилия в отношении осужденных. Понятие указанных способов насилия дано в ст. 318 УК РФ.

Преступление считается оконченным с момента применения указанного насилия либо высказывания угрозы различными способами независимо от того, удалось ли с ее помощью дезорганизовать деятельность учреждений, обеспечивающих изоляцию от общества.

5. Преступление совершается с прямым умыслом, что составляет субъективную сторону преступления. Лицо осознает общественную опасность применения насилия, не опасного для жизни или здоровья осужденного, или угрозы применения такого насилия, осознает, что применяет его в отношении осужденного, и желает этого. Обязательным признаком субъективной стороны является также цель - воспрепятствование его исправлению либо месть за оказанное им содействие администрации учреждения или органа уголовно-исполнительной системы.

6. Субъект преступления - специальный: осужденный, достигший возраста 16 лет. Осужденные в возрасте от 14 до 16 лет привлекаются за подобные деяния по статьям УК РФ о преступлениях против личности.

7. Часть 2 комментируемой статьи предусматривает ответственность за совершение преступления в отношении сотрудника места лишения свободы или места содержания под стражей либо его близких.

В отличие от ч. 1 комментируемой статьи преступление совершается в отношении не только сотрудника мест лишения свободы, но и сотрудников мест содержания под стражей, к которым относятся следственные изоляторы, изоляторы временного содержания подозреваемых и обвиняемых.

К местам содержания под стражей в соответствии с Федеральным законом от 15 июля 1995 г. N 103-ФЗ (в редакции от 8 декабря 2003 г.) относятся также различные транспортные средства, используемые для этапирования подозреваемых, обвиняемых, подсудимых и осужденных. Подсудимые могут содержаться под стражей и в зале судебного заседания, при производстве различных следственных действий.

При квалификации действий виновного следует отличать сотрудника мест лишения свободы или мест содержания под стражей от представителя власти.

Сотрудник места лишения свободы - это лицо, имеющее специальное звание рядового или начальствующего состава, статус которых регламентирован в ст. 24 Закона РФ от 21 июля 1993 г. N 5473-1 "Об учреждениях и органах, исполняющих уголовные наказания в виде лишения

свободы" (в редакции от 23 декабря 2003 г.). Если преступление совершено в месте лишения свободы в отношении представителя власти, не являющегося сотрудником этого учреждения (например, прокурора), содеянное следует квалифицировать по ст. 318 УК РФ при наличии всех признаков предусмотренного в ней состава преступления.

Сотрудник места содержания под стражей - это лицо рядового или начальствующего состава органов внутренних дел, сотрудник учреждений и органов уголовно-исполнительной системы, военнослужащий органов ФСБ России, Пограничных войск и Вооруженных Сил РФ, исполняющие обязанности по обеспечению режима содержания под стражей; капитан морского судна, начальник зимовки либо уполномоченные ими лица на период исполнения обязанностей по обеспечению режима содержания под стражей (ст. 12 Федерального закона "О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений").

Понятие близких дано в комментарии к ст. 317.

8. Квалификация действий виновного по ч. 3 ст. 321 наступает при условии совершения преступления организованной группой лиц (понятие организованной группы дано в ст. 35 УК РФ) либо при применении насилия, опасного для жизни и здоровья потерпевшего (см. комментарий к ст. 318).

Статья 322. Незаконное пересечение Государственной границы Российской Федерации

Комментарий к статье 322

1. Непосредственным объектом преступления, указанного в комментируемой статье, является неприкосновенность Государственной границы РФ.

В соответствии с Законом РФ от 1 апреля 1993 г. N 4730-1 "О Государственной границе Российской Федерации" Государственной границей признается линия и проходящая по этой линии вертикальная поверхность, определяющие пределы государственной территории (суши, вод, недр, воздушного пространства) Российской Федерации.

2. Объективная сторона преступления характеризуется активным действием, связанным с пересечением Государственной границы РФ без действительных документов на право въезда в Российскую Федерацию или выезда с ее территории либо без надлежащего разрешения, полученного в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Порядок пересечения Государственной границы РФ регламентирован Федеральным законом от 15 августа 1996 г. "О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию".

Под незаконным пересечением понимается фактическое перемещение лица через Государственную границу любым способом (в том числе с использованием транспорта) в любом направлении. Обязательным условием для состава преступления является отсутствие действительных документов на право въезда или выезда либо отсутствие надлежащего разрешения, установленного законодательством.

Для состава преступления достаточно одного из названных условий.

Основными документами для граждан Российской Федерации являются: паспорт, дипломатический паспорт, служебный паспорт, паспорт моряка (удостоверение личности моряка). Соответствующие документы установлены для иностранных граждан и лиц без гражданства (документы, удостоверяющие личность, признаваемые в Российской Федерации; виза, выданная соответствующим дипломатическим представительством Российской Федерации за рубежом).

Надлежащее разрешение означает, что у лица имеется надлежаще оформленный, действительный документ на право выезда или въезда в Россию, полученный в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

3. Уголовно наказуемым является пересечение только охраняемой Государственной границы РФ. Поэтому для привлечения к ответственности по комментируемой статье имеет значение осведомленность лица об охране конкретного участка границы. Если отсутствуют признаки пограничной охраны (посты, патрули), нет ясно видимых пограничных знаков, пересечение Государственной границы может быть и невиновным.

4. Преступление считается оконченным с момента фактического пересечения линии Государственной границы РФ (пешеходным способом, на любом транспорте, тайно или открыто, легально или нелегально).

5. Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает общественную опасность незаконного перемещения через границу и желает осуществить такое деяние.

6. Субъектом преступления может быть лицо, достигшее возраста 16 лет, независимо от того, является оно гражданином Российской Федерации, иностранным гражданином или лицом без гражданства.

7. Частью 2 комментируемой статьи предусмотрена повышенная ответственность за незаконное пересечение Государственной границы, совершенное группой лиц по

предварительному сговору, организованной группой либо с применением насилия или с угрозой его применения. Все указанные признаки преступления ранее были прокомментированы в других статьях (например, ст. ст. 35, 105, 318).

8. В соответствии с примечанием к комментируемой статье уголовная ответственность не наступает, если правила пересечения Государственной границы РФ нарушили иностранные граждане и лица без гражданства при использовании ими права политического убежища, о чем указано в Конституции РФ, если в их действиях не содержится иного преступления.

Представляется, что не образуется указанного состава преступления и в том случае, если пересечение Государственной границы будет вынужденным (авария самолета, кораблекрушение, стихийное бедствие или иная вынужденная причина).

Статья 322.1. Организация незаконной миграции

Комментарий к статье 322.1

1. Непосредственным объектом данного преступления является защита Государственной границы РФ и обеспечение режима законного пребывания иностранных граждан или лиц без гражданства на территории России.

2. Миграция - это территориальные перемещения населения с изменением места жительства. Она регулируется многими федеральными законами и подзаконными актами. Основными из них являются Федеральные законы от 15 августа 1996 г. "О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию" и от 25 июля 2002 г. "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации"; Указ Президента РФ от 19 июля 2994 г. "Вопросы Федеральной миграционной службы"; Постановление Правительства РФ от 16 августа 2004 г. "О миграционной карте".

3. Комментируемая норма является бланкетной, поэтому в каждом конкретном случае привлечения лица к уголовной ответственности по ст. 322.1 следует обращаться к указанным и другим нормативным актам, регулирующим вопросы миграции.

4. Объективную сторону преступления составляет организация незаконного въезда в Российскую Федерацию, незаконного пребывания в Российской Федерации и незаконный транзит мигрантов через ее территорию.

5. Незаконным въездом считается въезд на территорию России без соответствующего разрешения и без действительных документов. Незаконным пребыванием является проживание без надлежащей регистрации. Незаконный транзит представляет собой незаконную остановку в Российской Федерации при наличии визы на въезд в сопредельное с Российской Федерацией государство.

6. Субъективная сторона данного преступления характеризуется прямым умыслом лица, организующего незаконный въезд, пребывание или транзит, который осознает незаконность своих действий и их опасность и желает их совершения.

Организацией незаконной миграции признаются спланированные незаконные действия по въезду, пребыванию или транзиту соучастников их совершения и непосредственное руководство этими преступными действиями.

7. Субъектом данного преступления является лицо, достигшее возраста 16 лет.

Статья 323. Противоправное изменение Государственной границы Российской Федерации

Комментарий к статье 323

1. Непосредственным объектом данного преступления является неприкосновенность Государственной границы РФ.

Предмет преступления - пограничные знаки.

В соответствии со ст. 6 Закона РФ "О Государственной границе Российской Федерации" пограничными знаками являются специальные предметы для обозначения Государственной границы на местности (пограничные столбы, пограничные пирамиды, буи).

2. Объективная сторона преступления состоит в изъятии (например, вытаскивании), перемещении (изменение места нахождения) или уничтожении (приведение в негодность) пограничных знаков.

3. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо в данном случае действует в целях противоправного изменения Государственной границы РФ.

4. Субъектом преступления является лицо, достигшее возраста 16 лет.

5. По ч. 2 комментируемой статьи наступает ответственность за те же деяния, которые повлекли тяжкие последствия. Само понятие тяжких последствий является оценочной категорией

и определяется в каждом конкретном случае, например осложнение межгосударственных отношений с пограничным государством.

Статья 324. Приобретение или сбыт официальных документов и государственных наград

Комментарий к статье 324

1. Объектом комментируемой нормы является установленный порядок ведения официальных документов и документации о награждении государственными наградами.

Предметом преступления являются официальные документы, предоставляющие права или освобождающие от обязанностей, а также государственные награды РФ, РСФСР, СССР.

Под официальным документом понимаются документы, принятые органами законодательной, исполнительной и судебной власти, носящие обязательный, рекомендательный или информационный характер. Они обладают соответствующими реквизитами (печать, штамп, наименование, дата и место составления, подпись лица, выдающего документ).

Предметом преступления являются только подлинные официальные документы и государственные награды. Ответственность за приобретение или сбыт поддельных предметов преступления наступает по ст. ст. 159 и 327 УК РФ. Незаконное приобретение или сбыт наград иных государств не образует предусмотренного в комментируемой статье преступления.

2. Объективная сторона преступления состоит в незаконном приобретении (покупка, получение в подарок, находка) либо в незаконном сбыте (продажа, уплата долга) официальных документов либо государственных наград. Способ приобретения или сбыта на квалификацию не влияет.

3. Преступление содержит формальный состав и считается оконченным с момента совершения одного из названных действий.

4. Субъективную сторону преступления составляет прямой умысел. Лицо осознает общественную опасность незаконного приобретения либо сбыта официальных документов или государственных наград и желает это сделать.

5. Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Статья 325. Похищение или повреждение документов, штампов, печатей либо похищение марок акцизного сбора, специальных марок или знаков соответствия

Комментарий к статье 325

1. Объектом преступления комментируемой статьи является установленный порядок приобретения и использования документов, печатей и штампов.

Предметом преступления, предусмотренного в ч. 1, являются: официальные документы (см. комментарий к ст. 324), штампы и печати. К штампам относится печатная форма (клише) с письменным текстом, содержащим информацию о наименовании организации, учреждения, месте его нахождения с указанием адреса и другие реквизиты.

Печать - это предмет с вырезанным текстом, в котором содержится название организации, учреждения. Печать предназначена для производства оттиска на официальном документе и удостоверяет вместе с подписью подлинность самого документа или его официальную копию.

2. Объективная сторона характеризуется похищением, уничтожением, повреждением или сокрытием официальных документов, штампов, печатей. Эти действия должны совершаться из корыстных побуждений или иной личной заинтересованности.

Похищение - это изъятие предметов и обращение их в свою пользу или пользу других лиц. Способ хищения для квалификации действий значения не имеет.

Уничтожение - полное приведение указанных предметов в негодность и невозможность их использования в дальнейшем.

Сокрытие - утрата предметов без их изъятия и похищения, например перемещение официальных документов, печатей и штампов в другое помещение в этом же учреждении.

Повреждение - частичная порча документов, штампов или печатей, что затрудняет или делает невозможным их использование по назначению в конкретных обстоятельствах. То обстоятельство, что предметы могут быть восстановлены, для квалификации действий осужденного значения не имеет.

3. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Обязательным признаком является мотив: корыстная или иная личная заинтересованность (например, месть лицу, в ведении которого находятся документы, штампы, печати, желание помочь кому-либо из близких, карьеризм и т.д.).

4. Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

5. Часть 2 комментируемой статьи предусматривает самостоятельный состав преступления.

Предметом преступления является паспорт (основной документ, удостоверяющий личность гражданина Российской Федерации на территории России) либо другой важный личный документ, подтверждающий права его владельца или содержащий сведения о нем (например, пенсионное удостоверение, трудовая книжка, диплом, доверенность на право управления автомашиной, технический паспорт на автомашину, военный билет и т.д.).

Если паспорт или иной важный личный документ, похищенный у потерпевшего, уничтожается или повреждается, дополнительной квалификации по другим статьям УК РФ не требуется.

6. Часть 3 комментируемой статьи предусматривает новый самостоятельный состав преступления. Предметом этого преступления являются марки акцизного сбора, специальные марки или знаки соответствия, защищенные от подделок.

Марка акцизного сбора (акцизная марка) - это специфический документ, подтверждающий уплату акцизного сбора.

Специальная марка подтверждает легальность производства продукции и ее оборота на территории Российской Федерации (например, алкоголя и табачных изделий).

Знак соответствия - зарегистрированный в надлежащем порядке знак, который подтверждает соответствие маркированной им продукции установленным требованиям согласно Закону Российской Федерации от 10 июня 1993 г. "О сертификации продукции и услуг".

7. Объективная сторона преступления состоит в похищении названных предметов.

8. Субъективная сторона предусмотренных ч. ч. 2 и 3 комментируемой статьи преступлений характеризуется прямым умыслом. Для квалификации по ч. 2 этой статьи необходимо, чтобы лицо осознавало, что похищает именно важный личный документ, и желало похитить его. Похищение документа вместе с личными вещами при отсутствии умысла на хищение документа не подлежит квалификации по ч. 2 данной статьи. Для квалификации содеянного по ч. 3 комментируемой статьи следует установить, что лицо также осознавало свойства похищаемых предметов и желало их похитить.

9. Субъект этих преступлений - лицо, достигшее возраста 16 лет.

Статья 326. Подделка или уничтожение идентификационного номера транспортного средства

Комментарий к статье 326

1. Непосредственным объектом данного преступления выступает порядок учета и регистрации транспортного средства.

Предметом преступления являются: идентификационный номер, номер кузова, шасси, двигателя транспортного средства, а также государственный регистрационный знак транспортного средства. Все идентификационные номера, кроме государственного регистрационного знака, присваиваются транспортному средству на заводе-изготовителе. Государственный регистрационный знак устанавливается на транспортном средстве при его регистрации в органах ГИБДД.

Понятие "транспортное средство" дано в комментарии к ст. 264.

2. Объективная сторона преступления характеризуется действиями, указанными в диспозиции ч. 1 комментируемой статьи.

Подделка означает изменение номеров любым способом (перебивка, исправление цифры или нескольких цифр путем напайки), в результате чего номера или иные предметы преступления перестают быть действительными.

Уничтожением признаются действия, в результате которых происходит удаление идентификационных номеров с предметов преступления, что делает невозможным идентифицировать транспортное средство или его части.

Сбыт представляет собой передачу транспортного средства другим лицам (продажа, дарение, обмен и т.д.).

Преступление считается оконченным с момента совершения хотя бы одного из указанных действий.

3. Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает общественно опасный характер своих действий и желает их совершить. Преступление совершается в целях эксплуатации транспортного средства либо его сбыта. При сбыте лицо также должно осознавать, что сбывает транспортное средство с заведомо поддельным идентификационным номером, номером кузова, шасси, двигателя либо регистрационным знаком или сбывает кузов, шасси, двигатель с заведомо поддельным номером.

4. Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

5. Часть 2 комментируемой статьи предусматривает ответственность за аналогичные деяния, совершенные группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (см. комментарий к ст. 35).

Статья 327. Подделка, изготовление или сбыт поддельных документов, государственных наград, штампов, печатей, бланков

Комментарий к статье 327

1. Непосредственным объектом преступления выступает установленный порядок приобретения и оборота официальных документов и государственных наград.

Предметом преступления, предусмотренного ч. 1 комментируемой статьи, являются официальные документы, в том числе удостоверения, предоставляющие права или освобождающие от обязанностей, государственные награды РФ, РСФСР, СССР, штампы, печати, бланки.

2. Объективную сторону преступления образуют: подделка официального документа, включая изготовление фальшивого документа любым способом; сбыт поддельных официальных документов, государственных наград РФ, РСФСР, СССР, штампов, печатей, бланков; изготовление государственных наград РФ, РСФСР, СССР, штампов, печатей, бланков, в том числе внесение частичных изменений в указанные документы, искажающие их смысл и суть.

3. Преступление считается оконченным с момента выполнения хотя бы одного из действий, образующих объективную сторону.

4. Совершение указанного преступления предполагает его подделку в целях использования прав или освобождения от определенных обязанностей. Указанный состав преступления будет отсутствовать, если документ не предоставляет никаких прав и не освобождает от обязанностей.

5. Удостоверение является официальным документом, если в нем содержатся сведения о владельце, оно удостоверяет его личность. Удостоверение может быть служебным, водительским и т.п.

Бланки - это листы бумаги с оттиском печати, штампа или других реквизитов организации или учреждения. Способ изготовления бланка для состава преступления не имеет значения. Он может быть изготовлен типографским либо иным способом.

Иные понятия (подделка, сбыт, изготовление) были предметом комментария иных статей.

6. Субъективная сторона выражается в прямом умысле. Лицо осознает общественную опасность совершаемых им действий в отношении конкретных предметов и желает их осуществить.

7. Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет. Обычно это лицо, подделавшее документ. Если подделка официальных документов осуществляется должностным лицом, при наличии всех необходимых признаков его действия должны квалифицироваться специальной нормой (ст. 292 УК РФ).

8. Часть 2 комментируемой статьи предусматривает ответственность за те же действия, совершенные с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение.

9. В соответствии с ч. 3 комментируемой статьи ответственность наступает за использование подложного документа. Как правило, это происходит, когда лицо предъявляет подложный документ для получения каких-либо прав (бесплатный проезд в транспорте) или освобождения от возложенных на лицо обязанностей (неуплата какого-либо налога). В данном случае лицо должно сознавать, что оно использует подложный документ, и желает этим достичь определенной цели.

Субъектом данного преступления будет лицо, которое не подделывает, а лишь использует заведомо подложный документ.

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 данного преступления является порядок изготовления и приобретения марок акцизного сбора, специальных марок и знаков соответствия, защищенных от подделок.

Предметом преступления являются поддельные марки акцизного сбора, специальные марки или знаки соответствия. (Понятие указанных предметов дано в комментарии к ст. 325.) В соответствии с законодательством их изготовление осуществляет объединение "Гознак".

2. Объективная сторона преступления состоит в изготовлении в целях сбыта либо в сбыте поддельных марок акцизного сбора, специальных марок или знаков соответствия, защищенных от

подделок. Понятия "изготовление", "сбыт" аналогичны понятиям, указанным в комментарии к ст. 327.

Преступление считается оконченным, когда выполнено одно из названных действий.

3. С субъективной стороны преступление совершается с прямым умыслом. При этом лицо должно осознавать, что изготавливает либо сбывает поддельные марки акцизного сбора, специальные марки или знаки соответствия, защищенные от подделок, и желать совершить эти действия. Обязательным признаком при изготовлении соответствующих предметов является цель их сбыта.

4. Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

5. В ч. 2 комментируемой статьи предусмотрена ответственность за использование заведомо поддельных предметов преступления. Особенность этого преступления заключается в том, что под использованием указанных предметов понимается их размещение на соответствующих товарах или упаковках лицами, которые являются владельцами или продавцами этих товаров.

Статья 328. Уклонение от прохождения военной и альтернативной гражданской службы

Комментарий к статье 328

1. Непосредственным объектом преступления является установленный порядок формирования Вооруженных Сил и других войск Российской Федерации, а также реализация обязанности прохождения воинской службы, закрепленной в Конституции РФ (ст. 59).

2. Указанная норма является бланкетной, и при установлении состава преступления следует обращаться прежде всего к Федеральному закону от 28 марта 1998 г. "О воинской обязанности и военной службе".

3. Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 комментируемой статьи, состоит в уклонении от призыва на военную службу при отсутствии законных оснований для освобождения от службы. Преступление совершается в форме преступного бездействия.

В указанном Федеральном законе определен порядок призыва на военную службу. Уклонение от призыва - это неявка по повестке военного комиссара о призыве на военную службу в указанный срок без уважительных причин либо к месту сбора для отправки в воинскую часть.

Преступление считается оконченным, когда истек срок явки, указанный в повестке. Данное преступление является длящимся и продолжается до явки уклоняющегося к месту призыва (сбора) либо до его задержания. Если при уклонении от призыва лицо совершает иные преступные действия (например, подделка документов, дача взятки), оно подлежит ответственности по совокупности преступлений.

Законными основаниями, которые освобождают лицо от прохождения воинской службы, являются те, которые указаны в Законе (ст. ст. 22 - 24).

Уважительными причинами неявки в срок могут быть, например, смерть близкого родственника, стихийные бедствия, тяжелое заболевание самого призывника и т.д. В каждом конкретном случае эти причины должны быть установлены и исследованы.

4. Субъективная сторона преступления составляет прямой умысел.

5. Субъект преступления - специальный. Им является гражданин Российской Федерации, достигший возраста 18 лет и подлежащий по закону призыву на военную службу.

6. В соответствии с ч. 3 ст. 59 Конституции гражданин Российской Федерации в случае, если его убеждениям или вероисповеданию противоречит несение военной службы, а также в иных установленных федеральным законом случаях имеет право на замену ее альтернативной гражданской службой. Федеральный закон от 25 июля 2002 г. N 113-ФЗ "Об альтернативной гражданской службе" альтернативную гражданскую службу определяет как особый вид трудовой деятельности в интересах общества и государства, осуществляемой гражданами взамен военной службы по призыву. Этим же Законом регламентируется порядок ее прохождения. Уклонение от такой службы предполагает не только неявку в срок к месту прохождения такой службы, но и уклонение от нее путем открытого отказа, обмана и т.п.).

На альтернативную гражданскую службу не могут быть направлены граждане, которые освобождены или не подлежат призыву на военную службу, а также имеющие отсрочку от призыва на военную службу.

7. Объективная и субъективная стороны преступления аналогичны этим же понятиям при уклонении от призыва на военную службу.

8. Субъектом преступления является лицо, достигшее возраста 18 лет, которому на законных основаниях военная служба заменена альтернативной гражданской службой.

Статья 329. Надругательство над Государственным гербом Российской Федерации или Государственным флагом Российской Федерации

Комментарий к статье 329

1. Объектом данного преступления является авторитет и достоинство Российского государства в целом.

Предметом преступления выступают Государственный герб РФ либо Государственный флаг РФ, которые являются официальными государственными символами Российской Федерации. Комментируемая статья устанавливает ответственность только за надругательство над указанными символами. Что касается надругательства над гербом или флагом субъектов РФ, то эти действия подпадают под признаки преступления, предусматривающего ответственность за вандализм (ст. 214 УК РФ).

2. Объективная сторона преступления состоит в надругательстве над Государственным гербом РФ или Государственным флагом РФ и характеризуется активными действиями, свидетельствующими о неуважительном отношении к ним. Эти действия могут быть выражены в нанесении различных циничных надписей или рисунков на герб или флаг, срывании флага или герба со зданий, официальных учреждений, публичное сжигание их и т.п. Преступление считается оконченным с момента выполнения одного из действий, свидетельствующих о надругательстве над Государственным гербом РФ или Государственным флагом РФ.

3. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает общественную опасность совершаемого, осознает, что совершает надругательство над Государственным гербом РФ либо Государственным флагом РФ, и желает этого.

4. Субъект преступления - любое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Статья 330. Самоуправство

Комментарий к статье 330

1. Объектом преступления является установленный нормативными правовыми актами порядок совершения гражданами действий, связанных с реализацией их прав и обязанностей.

2. Объективная сторона преступления заключается в самовольном, вопреки установленному порядку, совершении действий, правомерность которых оспаривается организацией или гражданином. При этом должен быть причинен существенный вред, который устанавливается в каждом конкретном случае, поскольку это обстоятельство является оценочным. При совершении самоуправных действий может быть причинен как имущественный вред, так и физический. К существенному вреду могут быть отнесены и серьезные нарушения законных прав и интересов граждан, например жилищных прав.

3. Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что оно действует вопреки установленному порядку и совершает действия, которые оспариваются другим лицом или организацией, и желает их совершения.

4. Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 16 лет.

При совершении самоуправных действий должностным лицом ответственность наступает по специальной норме, связанной с злоупотреблением или превышением должностных полномочий (ст. ст. 285, 286 УК РФ).

5. Ответственность по ч. 2 комментируемой статьи наступает при совершении тех же деяний с применением насилия или угрозой его применения (см. комментарий к ст. 318).

Раздел XI. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ВОЕННОЙ СЛУЖБЫ

Глава 33. ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ВОЕННОЙ СЛУЖБЫ

Статья 331. Понятие преступлений против военной службы

Комментарий к статье 331

1. Содержащееся в статье понятие тождественно понятию воинского преступления, под которым доктринально понимается виновно совершенное специальными субъектами (военнослужащими) общественно опасное деяние, направленное против охраняемых законом интересов военной службы и запрещенное главой 33 УК РФ под угрозой уголовного наказания. Преступление против военной службы обладает всеми признаками преступления (ст. 14 УК РФ), но каждый из них имеет особенности, обусловливающие выделение специальных воинских преступлений.

Преступления против военной службы делятся на две группы: специальные воинские, аналогов которым нет в иных нормах УК РФ (дезертирство и др.), и относительно воинские

(сходные с общеуголовными, например насильственными преступлениями по ряду смежных признаков).

2. Для обороны страны в соответствии с Концепцией национальной безопасности и Военной доктриной государства созданы Вооруженные Силы и установлена воинская обязанность граждан. Защита Отечества является долгом и обязанностью гражданина Российской Федерации (ст. 59 Конституции РФ).

Военнослужащие проходят службу на воинских должностях: 1) в Вооруженных Силах; 2) во внутренних войсках МВД; 3) в войсках гражданской обороны; 4) инженерно-технических воинских формированиях и дорожно-строительных воинских формированиях при Федеральной службе специального строительства; 5) Службе внешней разведки; 6) органах Федеральной службы безопасности; 7) органах Федеральной службы охраны; 8) Службе специальных объектов при Президенте России; 9) воинских подразделениях Государственной противопожарной службы Министерства РФ по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий; 10) создаваемых на военное время специальных формированиях.

Будучи участниками военно-правовых отношений, военнослужащие, проходящие службу по призыву либо по контракту, являются, соответственно, субъектами преступлений против военной службы.

В соответствии с действующим законодательством на военную службу вправе поступать по контракту на должности рядового и сержантского состава и лица, не являющиеся гражданами России.

Субъектами преступлений против военной службы признаются также граждане, пребывающие в запасе, во время прохождения ими военных сборов.

В соответствии с Женевской конвенцией 1949 г. об обращении с военнопленными и Законом 1998 г. "О статусе военнослужащих" (с изменениями и дополнениями) к ответственности по некоторым статьям УК РФ о воинских преступлениях в военное время могут привлекаться военнопленные, являющиеся субъектами воинских отношений.

3. Указанные лица должны быть на законных основаниях включены в особую систему военно-служебных отношений, т.е. обладать всеми признаками специального субъекта. К их числу относятся правомерность призыва лица на службу или заключения контракта, годность к службе по состоянию здоровья. По общему правилу военная служба начинается не ранее достижения лицом возраста 18 лет; призыв на военную службу допустим до достижения гражданином возраста 27 лет.

4. В ч. 2 комментируемой статьи содержится устаревшее положение о военных строителях, которые в настоящее время по своему правовому положению являются военнослужащими по призыву (указание о таковых содержится в ч. 1 ст. 331).

5. Не являются военнослужащими и потому субъектами воинских преступлений сотрудники органов внутренних дел и уголовно-исполнительной системы, учащиеся суворовских и нахимовских училищ, гражданский персонал воинских частей и учреждений, служащие государственных военизированных организаций, сторожевых и контрольных служб (таможенная, налоговая службы, вневедомственная охрана), члены казачьих обществ и др.

6. Исходя из предназначения воинских формирований, объектом представленных в главе 33 УК РФ преступлений является установленный в воинских формированиях порядок прохождения военной службы (воинский правопорядок), призванный обеспечить интересы безопасности государства. Общественная опасность преступлений против военной службы проявляется в причинении либо создании угрозы причинения вреда интересам военной безопасности, под которой понимается состояние вооруженной защиты страны, граждан от вооруженной агрессии.

В зависимости от сферы военно-служебных отношений преступления против военной службы объединены в группы (по видовому объекту): посягательства против порядка подчиненности и воинских уставных отношений (ст. ст. 332 - 336); против порядка пребывания на военной службе (ст. ст. 337 - 339); против порядка несения специальных видов службы (ст. ст. 340 - 344); против порядка сбережения военного имущества (ст. ст. 345 - 348); преступные нарушения правил безопасности использования военно-технических средств (ст. ст. 349 - 352).

7. С учетом признака специальной противоправности не являются воинскими преступлениями нарушения порядка прохождения службы, не предусмотренные нормами главы 33 УК РФ. Иные деяния, совершаемые военнослужащими и причиняющие ущерб интересам военной службы (например, хищение военного имущества, разглашение государственной тайны военного характера и др.), хотя и причиняют вред воинским отношениям, но к числу воинских преступлений не относятся, а оцениваются по общеуголовным статьям УК РФ.

Деяния, подпадающие одновременно под признаки составов преступлений, предусмотренных главой 33 УК, и общеуголовных глав УК РФ, исходя из правил конкуренции квалифицируются по специальным нормам, что не исключает в ряде случаев уголовно-правовую оценку содеянного по правилам совокупности преступлений (см. ст. 17 УК РФ).

Не образуют преступления деяния, формально содержащие признаки того или иного воинского состава, но подпадающие под ч. 2 ст. 14 УК РФ и потому являющиеся малозначительными.

8. Признаки субъективной стороны воинских преступлений отражают воинскую природу (направленность) совершаемых посягательств: виновный определенным психическим образом относится к факту нарушения нормативно определенного порядка прохождения военной службы и последствиям, выражающимся в причинении вреда боевой способности воинского подразделения и военной безопасности государства в целом.

9. Специфика признака наказуемости состоит в особенностях применения уголовного наказания к различным категориям военнослужащих (см. ст. ст. 44, 48 - 51, 55 УК РФ).

10. Нормы главы 33 определяют ответственность только за преступления против военной службы в мирное время. Ответственность за те же преступления, совершенные в военное время либо в боевой обстановке, должна определяться законодательством Российской Федерации военного времени, которого в настоящее время не имеется.

Статья 332. Неисполнение приказа

Комментарий к статье 332

1. Объект преступления - установленный в воинских формированиях порядок подчиненности; ответственность за неисполнение приказа возможна лишь в случае причинения существенного вреда интересам службы (материальный состав).

Единоначалие заключается в наделении командира (начальника) всей полнотой распорядительной власти по отношению к подчиненным и возложении на него ответственности за все стороны жизни и деятельности воинской части, подразделения и каждого военнослужащего. Оно выражается в праве командира принимать решения, отдавать приказы в соответствии с требованиями законов, воинских уставов и обеспечивать их выполнение и в обязанности подчиненного повиноваться. Командир (начальник) несет ответственность за отданный приказ и его последствия.

Приказ (письменный, устный или переданный по средствам связи одному или группе военнослужащих) - это распоряжение, обращенное к подчиненным и требующее обязательного выполнения определенных действий, соблюдения тех или иных правил или устанавливающее какой-нибудь порядок, положение.

Начальники различаются по служебному положению и воинскому званию.

Военнослужащему не могут отдаваться приказы и распоряжения, ставиться задачи, не имеющие отношения к военной службе или направленные на нарушение закона. Вопросы ответственности за отдачу и исполнение приказа, противоречащего закону, решаются в соответствии со ст. 42 УК РФ.

Преступлением признается неисполнение приказа командира (начальника), отданного в порядке службы и не противоречащего закону. Неисполнение противоправного приказа или отданного не в порядке службы не образует рассматриваемого преступления.

2. Преступления, предусмотренные ч. ч. 1 и 2 ст. 332, совершаются умышленно, т.е. путем неповиновения (открытого отказа от исполнения приказа) или иного умышленного неисполнения приказа, когда виновный в категорической форме заявляет или по-иному демонстрирует намерение не исполнять приказ или принимает приказ к исполнению, но умышленно не исполняет его либо совершает действия, запрещенные приказом, или не предпринимает мер для своевременного, полного и точного его выполнения.

3. Материальный состав преступления предполагает причинение существенного вреда интересам службы, т.е. ущерба, в том числе нематериального характера, значительного по характеру и размерам, а также причинной связи между деянием и последствиями причинения значительного ущерба (в том числе в виде ущемления прав и интересов военнослужащих).

Для признания преступления оконченным необходимо фактическое причинение вреда, имеющего конкретные проявления.

4. Квалифицирующие признаки - совершение деяния группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (см. ст. 35 УК РФ), а равно тяжкие последствия (оценочное понятие, предполагающее более серьезный ущерб, чем существенный вред в ч. 1 (срыв мероприятий по обеспечению боевой готовности части, причинение смерти, тяжкого или средней тяжести вреда здоровью людей; вывод из строя техники; причинение крупного ущерба и т.п.).

5. Часть 3 предусматривает ответственность за неисполнение приказа вследствие небрежного либо недобросовестного отношения к службе, повлекшее тяжкие последствия, т.е. по неосторожности.

Если последствием неисполнения приказа явилось причинение тяжкого вреда здоровью либо причинение смерти по неосторожности, действия виновного исходя из санкций, определяющих тяжесть преступлений, кроме ст. 332, должны быть дополнительно квалифицированы по соответствующим статьям УК РФ о преступлениях против жизни и здоровья.

6. Субъекты неисполнения приказа - военнослужащие, подчиненные в момент совершения деяния начальнику по службе или воинскому званию.

Статья 333. Сопротивление начальнику или принуждение его к нарушению обязанностей военной службы

Комментарий к статье 333

1. В статье предусмотрено два самостоятельных умышленных состава преступления, направленные на порядок подчиненности (объект): сопротивление начальнику, а равно иному лицу, исполняющему специальные обязанности военной службы; принуждение указанных лиц к нарушению этих обязанностей.

Сопротивление - это воспрепятствование начальнику или иному лицу исполнять возложенные на него обязанности военной службы, лишение его возможности действовать в соответствии с законом, уставами, приказом.

Для принуждения характерно стремление подчиненного заставить начальника отступить от распоряжения, приказа по службе; оно предполагает предъявление к начальнику, иному лицу конкретного требования о совершении или несовершении им действий вопреки интересам службы.

2. Ответственность по статье наступает при условии, что сопротивление или принуждение совершены в момент выполнения начальником или иным лицом обязанностей военной службы.

Понятие "исполнение обязанностей военной службы" трактуется как фактическое исполнение военнослужащими конкретных служебных обязанностей (общих и специальных). При уголовно-правовом анализе данного понятия необходимо устанавливать нахождение начальника или подчиненного при исполнении конкретных обязанностей, образующих порядок несения военной службы, и в зависимости от этого решать вопрос об ответственности с учетом должностных и специальных полномочий, которые могут быть возложены на военнослужащего.

3. В ст. 333 преступлением признается лишь такие сопротивление или принуждение, которые сопряжены с насилием или угрозой его применения к начальнику или иному лицу, исполняющему возложенные на него обязанности военной службы.

По ч. 1 подлежат квалификации сопротивление и принуждение, сопряженные с угрозой применения любого насилия, а также с физическим насилием в виде нанесения побоев, причинение легкого вреда здоровью.

Для оконченного преступления не требуется, чтобы в результате сопротивления начальник отказался или лишился возможности исполнить возложенные обязанности, а при принуждении - нарушил эти обязанности. Действия по воспрепятствованию выполнению служебных обязанностей или по принуждению к их нарушению образуют оконченное преступление.

4. Сопротивление и принуждение совершаются только с прямым умыслом, о чем свидетельствует терминология описания объективных признаков, презюмирующая военно-специальную цель субъекта противодействия начальнику.

5. Субъектами комментируемых преступлений являются любые военнослужащие, в том числе проходящие службу по призыву и по контракту. При сопротивлении начальнику, исполняющему обязанности службы, или принуждении его к нарушению этих обязанностей субъектом выступает военнослужащий, по службе или по званию подчиненный данному начальнику. Сопротивление или принуждение в отношении иного лица, исполняющего обязанности военной службы, могут быть совершены любым военнослужащим, не состоящим с потерпевшим в отношениях подчиненности.

6. Поскольку умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, предусмотренное ч. ч. 2 - 4 ст. 111 УК РФ, законодательно признано более опасным преступлением, то сопротивление или принуждение, сопряженное с умышленным причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего, следует квалифицировать по совокупности ст. ст. 333 и 111 УК РФ.

Убийство начальника (иного лица) в ходе сопротивления, принуждения охватывается п. "б" ч. 2 ст. 105 УК РФ, т.е. это последствие выходит за пределы ст. 333.

7. К иным тяжким последствиям могут быть отнесены срыв выполнения боевого или иного важного задания, уничтожение или серьезное повреждение боевой техники, создание реальной опасности для жизни и здоровья личного состава, причинение по неосторожности смерти начальнику или иному лицу, исполняющему служебные обязанности.

8. По смыслу п. "б" ч. 2 ст. 333 применение оружия - это фактическое использование огнестрельного или холодного оружия для физического или психического воздействия на

начальника (иное лицо) при сопротивлении или принуждении его к нарушению обязанностей службы.

9. О содержании признаков, относящихся к группе лиц, см. ст. 35 УК РФ.

Статья 334. Насильственные действия в отношении начальника

Комментарий к статье 334

1. По ст. 334 подлежат ответственности лица, совершившие насильственные действия в отношении начальника по служебному положению или по воинскому званию. Не образуют рассматриваемого преступления действия в отношении старшего, равного по званию при отсутствии между ними отношений подчиненности, а также в случаях, когда насилие совершено не во время исполнения служебных обязанностей и не на почве служебной деятельности. В таких случаях насильственные действия могут расцениваться как преступления против личности.

2. Ответственность по статье наступает, если насильственные действия совершены в отношении начальника, исполняющего в момент посягательства на него конкретные обязанности военной службы (как в воинской части, так и за ее пределами) или в связи с исполнением им обязанностей по службе, т.е. на почве его служебной деятельности, в том числе в свободное от службы время.

3. Исключается ответственность по данной статье, если описанные в ней действия подчиненного явились защитой от противоправного насилия со стороны начальника. Такие действия могут быть признаны необходимой обороной или превышением ее пределов.

4. Насильственные действия в отношении начальника, совершенные в процессе сопротивления или принуждения, подлежат квалификации только по специальной норме - по ст. 333, в которой особенными признаками выступают способ и цель деяния.

5. По ч. 1 ст. 334 подлежат квалификации действия в отношении начальника, состоящие в нанесении ему побоев, причинении легкого вреда здоровью либо ином физическом насилии, связанном с причинением боли либо ограничением свободы.

6. В п. "в" ч. 2 ст. 334 установлена ответственность за квалифицированные насильственные действия, сопряженные с причинением тяжкого или средней тяжести вреда здоровью либо иных тяжких последствий. Действия в отношении начальника, выразившиеся в причинении тяжкого вреда его здоровью, квалифицируются по совокупности ст. 334 и ст. 111 УК РФ. Убийство начальника при обстоятельствах, указанных в ст. 334, образует преступление, предусмотренное п. "б" ч. 2 ст. 105 УК РФ. Причинение смерти по неосторожности относится к иным тяжким последствиям, подпадающим под п. "в" ч. 2 ст. 334 УК РФ. К иным тяжким последствиям также могут быть отнесены срыв выполнения боевого задания или иной военной задачи, создание реальной опасности для жизни и здоровья личного состава.

Статья 335. Нарушение уставных правил взаимоотношений между военнослужащими при отсутствии между ними отношений подчиненности

Комментарий к статье 335

1. Унижение чести и достоинства военнослужащего или издевательство над ним либо применение к нему насилия являются формами посягательств на уставные правила взаимоотношений между военнослужащими при отсутствии между ними отношений подчиненности. Указанные нарушения установленного порядка сопровождаются предъявлением к потерпевшим военнослужащим противозаконных требований, принуждением их к действиям в интересах виновных, подчинения своей воле сослуживцев и т.п.

Диспозиция статьи, описывая формально-материальный состав, охватывает практически все формы и способы нарушений уставных правил отношений между военнослужащими при отсутствии между ними подчиненности (так называемого "казарменного хулиганства"). Главное, что необходимо установить, - это направленность деяния против установленного порядка военной службы, т.е. против воинских правоотношений.

2. По ст. 335 квалифицируются насильственные и другие действия, совершенные в ситуации, когда виновный либо потерпевший находились при исполнении конкретных обязанностей по службе либо когда действия совершены в связи со служебной деятельностью потерпевшего, а также в случаях, когда потерпевший и виновный хотя и не находились при исполнении служебных обязанностей, но преступление сопровождалось проявлением явного неуважения к воинскому коллективу, грубым нарушением воинского правопорядка.

Не могут быть квалифицированы по данной статье указанные в ней действия, совершенные на почве личных отношений без очевидного нарушения воинского правопорядка.

3. По ч. 1 ст. 335 подлежат оценке нарушения уставных правил отношений, связанные с различными формами унижения чести и достоинства потерпевшего или издевательства над ним: сопряженные с угрозой применения и с фактическим применением различных видов насилия, нанесением побоев, причинением легкого вреда здоровью, иными насильственными действиями, связанными с причинением физической боли либо с ограничением свободы.

Нарушения воинских отношений, сопряженные с насильственными действиями сексуального характера, квалифицируются по совокупности ст. ст. 335 и 132 УК РФ.

Если у потерпевшего изымаются предметы, являющиеся его личной собственностью, то действия виновного наряду со ст. 335 подлежат квалификации по соответствующим статьям УК РФ об ответственности за преступления против собственности (грабеж, вымогательство - ст. ст. 161, 163 УК РФ).

4. По ч. 2 ст. 335 оцениваются нарушения уставных правил, совершенные в отношении двух или более потерпевших (как одновременно, так и в разное время); группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой; с применением оружия, когда оно используется непосредственно для применения насилия; повлекшие причинение средней тяжести вреда здоровью.

5. К тяжким последствиям (ч. 3 ст. 335) следует относить причинение смерти по неосторожности, доведение до самоубийства или покушения на него, причинение умышленного тяжкого вреда здоровью без отягчающих обстоятельств. Убийство, а также умышленное причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего при отягчающих обстоятельствах дополнительно квалифицируется по соответствующим статьям гл. 16 УК РФ с учетом правил о совокупности преступлений.

Статья 336. Оскорбление военнослужащего

Комментарий к статье 336

1. Объектом преступления являются отношения, связанные с соблюдением и охраной воинской чести. В статье установлена ответственность за оскорбление не только насильственным действием, но и за иные виды (способы) оскорбления как одним военнослужащим другого, не состоящего с ним в отношениях подчиненности, т.е. равным равного (ч. 1), так и за оскорбление подчиненным начальника и начальником подчиненного (ч. 2).

2. При анализе ст. 336 следует руководствоваться общим понятием оскорбления (ст. 130 УК РФ). Однако оскорбление будет являться преступлением против военной службы только в случае, если оно имеет воинскую природу: нанесено одним военнослужащим другому во время исполнения или в связи с исполнением виновным или потерпевшим обязанностей военной службы. Оскорбление военнослужащих на почве личных отношений вне сферы служебной деятельности оценивается по общей норме (ст. 130 УК РФ).

В отличие от ст. 335 (в которой также упоминается об унижении чести и достоинства специальными способами) оскорбление, предусмотренное ст. 336, выражается в негативном отношении виновного к личности потерпевшего, унижении его чести и человеческого достоинства. Оно не связано с предъявлением к нему конкретных требований, с принуждением к нарушению обязанностей военной службы, со стремлением виновного добиться для себя привилегированного положения в воинском коллективе.

Под унижением чести и достоинства в комментируемой статье понимается отрицательная оценка личности военнослужащего, унижение и дискредитация его репутации, человеческого достоинства, воинского звания и должностного положения. Такое оскорбление может быть совершено устно, письменно, физическими действиями (пощечина, плевок, срывание погон и знаков различия). Неприличной формой оскорбления является унижение чести и достоинства, выраженные устно, письменно или в действиях, противоречащих общепринятым нормам морали и нравственности, нормам воинских правоотношений.

3. С субъективной стороны преступление умышленное, направленное на реализацию цели унижения чести и достоинства личности военнослужащего.

4. Субъектом преступления по ч. 1 является любой военнослужащий, не состоящий с потерпевшим в отношениях подчиненности. Часть 2 в качестве субъекта предполагает в равной мере как начальника, действующего против подчиненного, так и подчиненного, оскорбляющего начальника.

Статья 337. Самовольное оставление части или места службы

Комментарий к статье 337

1. Непосредственным объектом описанных уклонений является установленный порядок пребывания на службе, порядок ее прохождения от призыва до увольнения в запас, в соответствии с которым военнослужащий проходит службу в установленном месте и выполняет служебные обязанности в полном, определенном для него объеме.

В бланкетной норме представлено несколько формальных, длящихся составов преступлений, различающихся по субъекту и продолжительности уклонения.

2. Признаки самовольности, отсутствия уважительных причин и цели временного уклонения от службы свидетельствуют о совершении деяния умышленно.

3. Субъектами преступления, предусмотренного ч. ч. 1 и 2, являются военнослужащие, проходящие службу по призыву на должностях рядового и сержантского состава, в том числе курсанты военных образовательных учреждений до заключения контракта о прохождении службы; курсанты, отчисленные за неуспеваемость или недисциплинированность до заключения контракта, а также курсанты, отказавшиеся заключить контракт, если они в установленном порядке направлены или подлежали направлению для прохождения службы по призыву; военнослужащие в возрасте до 27 лет, проходящие службу по контракту, не прошедшие службу по призыву.

Не являются субъектами преступных уклонений от военной службы лица, которые подлежали освобождению от призыва на службу либо не подлежали призыву на службу, но оказались призваны в нарушение законодательства.

4. Часть 2 ст. 337 устанавливает повышенную ответственность за самовольное оставление места службы (неявку в срок на службу) тех военнослужащих по призыву, которые фактически отбывают наказание в дисциплинарной воинской части в качестве осужденных.

5. Часть 3 предусматривает более строгую ответственность за самовольное оставление части или места службы, а также неявку в срок без уважительных причин на службу продолжительностью свыше 10 суток, но не более одного месяца, совершенные военнослужащими, проходящими службу как по призыву, так и по контракту.

6. По ч. 4 ст. 337 квалифицируются уклонения военнослужащих, совершенные на срок продолжительностью свыше одного месяца, вне зависимости от количества дней в месяце.

7. Примечание к ст. 337 предусматривает возможность освобождения от ответственности по нереабилитирующим основаниям военнослужащих, впервые совершивших уклонения от службы описанными в статье способами вследствие стечения тяжелых обстоятельств, перечень которых прямо не определен и которые должны оцениваться в каждом конкретном случае. С учетом нормативно определенных оснований отсрочек от службы и поводов для предоставления отпусков к ним могут быть отнесены крайне неблагоприятные условия, сложившиеся на службе, тяжелые семейные, личные причины и т.п.

8. Если лицо совершает несколько уклонений от службы с единой целью, ответственность за которые предусмотрена одной частью ст. 337, то содеянное может быть квалифицировано как единое продолжаемое преступление.

Уклонения от службы, предусмотренные разными частями ст. 337, требуют квалификации по правилам совокупности преступлений. При этом покушение на самовольное оставление части или неявку в срок на службу требует самостоятельной юридической оценки (со ссылкой на ст. 30 УК РФ).

9. Самовольное оставление части или места службы, совершенное во время несения боевого дежурства, пограничной, караульной, иной специальной службы, надлежит дополнительно квалифицировать по ст. ст. 340 - 344 УК РФ при наличии совокупности с соответствующими специальными составами преступлений.

Статья 338. Дезертирство

Комментарий к статье 338

1. По объекту и возможным способам уклонения от службы дезертирство совпадает с преступлением, предусмотренным ст. 337.

2. Состав дезертирства не зависит от срока самовольного оставления части, места службы или неявки в срок на службу, если установлена цель субъекта вовсе уклониться от службы. При наличии указанной цели состав признается оконченным с момента фактического оставления части или неявки на службу.

С субъективной стороны дезертирство совершается с прямым умыслом и с целью вовсе уклониться от прохождения службы.

3. Субъектами преступления могут быть любые военнослужащие.

4. В ч. 2 ст. 338 предусмотрена повышенная ответственность за дезертирство с оружием, вверенным по службе, а также совершенное группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

Если противоправное завладение оружием при дезертирстве содержит признаки хищения оружия, оно должно быть квалифицировано по совокупности преступлений, предусмотренных ст. ст. 226 и 338 УК РФ.

По ч. 2 ст. 338 действия военнослужащего квалифицируются лишь в том случае, когда оружие у него находится на законных основаниях (выдано для несения службы или выполнения иных боевых задач).

Если лицо, дезертировав с оружием, совершает деяния, предусмотренные ст. 222 УК РФ, они подлежат самостоятельной квалификации по этой статье.

5. Представленный в примечании вопрос о степени стечения тяжелых обстоятельств, которые могут явиться основанием освобождения от ответственности за дезертирство, решается аналогично самовольному оставлению части (ст. 337 УК РФ).

Статья 339. Уклонение от исполнения обязанностей военной службы путем симуляции болезни или иными способами

Комментарий к статье 339

1. Статья устанавливает ответственность как за временное уклонение (ч. 1), так и за полное освобождение (ч. 2) от исполнения обязанностей службы путем симуляции болезни, причинения себе повреждения (членовредительство), подлога документов или иного обмана. Объект преступления совпадает с объектом ст. ст. 337, 338 УК РФ.

2. По ч. 1 ст. 339 квалифицируются описанные в диспозиции умышленные действия военнослужащего, если установлено, что он преследовал цель временно уклониться от исполнения обязанностей службы (например, путем симуляции болезни освободился от заступления в караул). Если целью виновного было полное освобождение от службы, его действия квалифицируются по ч. 2 данной статьи.

3. Симуляция болезни состоит в намеренном приписывании военнослужащим себе заболевания, физических, психических недостатков, которыми он в действительности не страдает, или сознательном преувеличении имеющегося заболевания с целью уклониться от обязанностей службы.

Членовредительство заключается в умышленном причинении военнослужащим вреда своему здоровью, искусственном ухудшении или обострении действительно существующих болезней, вызывании различных заболеваний как самим военнослужащим, так и по его просьбе другим лицом.

Подлог документов состоит в том, что военнослужащий представляет командованию сфабрикованный или подделанный им самим или другим лицом по его просьбе документ с целью освобождения от исполнения служебных обязанностей.

Под иным обманом понимается сообщение командованию заведомо ложных сведений о событиях или обстоятельствах с указанными целями.

Комментируемая статья не содержит состава уклонения от исполнения обязанностей службы путем отказа от несения обязанностей военной службы.

4. Субъект преступления - любой военнослужащий, что не исключает соучастия в комментируемом воинском преступлении гражданских лиц (за исключением соисполнительства).

Статья 340. Нарушение правил несения боевого дежурства

Комментарий к статье 340

1. Объектом преступления является порядок несения боевого дежурства (боевой службы), обеспечивающий своевременное обнаружение и отражение внезапного нападения на Россию, либо по обеспечению ее безопасности.

Норма носит выраженный бланкетный характер.

Порядок несения боевого дежурства (боевой службы) в различных воинских формированиях неодинаков и зависит от специфики их деятельности. Боевое дежурство организуется в Вооруженных Силах (ракетных войсках стратегического назначения, в войсках ВВС и ПВО) и других воинских формированиях (Пограничная служба Федеральной службы безопасности и др.) В Военно-Морском Флоте осуществляется боевая служба.

Характер и задачи боевого дежурства (боевой службы), правила его несения, конкретные функциональные обязанности каждого лица, входящего в состав дежурного подразделения, определяются положениями, наставлениями, инструкциями, приказами, издаваемыми с учетом особенностей несения этой специальной службы в тех или иных войсках. Эти нормативные акты должны быть основаны на Конституции РФ, законах и др. В связи с этим следует выяснять

особенности службы данного дежурного подразделения, в чем конкретно выразились нарушения, какими актами регламентируются правила несения боевого дежурства.

Нарушение правил несения боевого дежурства (боевой службы) может выражаться в невыполнении или ненадлежащем выполнении обязанностей при несении боевого дежурства (боевой службы), например самовольное оставление подразделения, несущего дежурство, употребление спиртных напитков или наркотиков во время дежурства, порча или выведение из строя аппаратуры или специального оборудования и т.п. Состав сформулирован как формально-материальный.

Указанные нарушения могут сопровождаться невыполнением правил несения других видов служб или порядка прохождения военной службы в целом. В таких случаях возможна квалификация содеянного по совокупности преступлений.

2. Субъектом преступления являются военнослужащие в любом воинском звании, должности, но входящие в состав подразделения (расчета, экипажа, поста), несущего боевое дежурство.

3. В соответствии с ч. 1 ст. 340 уголовная ответственность наступает при условии, если допущенное нарушение повлекло или могло повлечь причинение вреда интересам безопасности государства.

Вред может выражаться в проникновении на территорию России иностранных летательных аппаратов, речных и морских судов, когда в результате нарушения в течение значительного времени парализуется боевое дежурство подразделения (экипажа, расчета, поста), причинении иного реального вреда безопасности государства.

Возможность наступления вреда определяется в каждом конкретном случае, когда допущенные нарушения создали реальные предпосылки для наступления вреда безопасности государства, но он не наступил, так как был предотвращен иными мерами, или мог реально наступить в случае нападения на Российскую Федерацию или посягательства на ее безопасность.

4. Части 2 и 3 ст. 340 предусматривают ответственность за нарушение правил несения боевого дежурства, повлекшее тяжкие последствия. Такие последствия могут быть сопряжены с реальным причинением вреда безопасности государства (военное нападение, вооруженная провокация, диверсия, срыв выполнения боевой задачи и т.п.).

5. Субъективная сторона преступлений, предусмотренных ч. ч. 1 и 2, характеризуется умыслом, а ч. 3 (материальный состав) - неосторожностью.

Статья 341. Нарушение правил несения пограничной службы

Комментарий к статье 341

1. Порядок несения пограничной службы регулируется Законом "О Государственной границе Российской Федерации" и другими нормативными актами, изданными на его основании.

В ч. 1 ст. 341 предусмотрена ответственность за такое умышленное нарушение, которое повлекло или могло повлечь причинение вреда интересам безопасности государства.

Уголовно наказуемым нарушением правил несения пограничной службы может быть признано любое нарушение (сон во время несения службы, самовольный уход с места несения службы, незаконный пропуск через границу и т.п.), если оно повлекло или могло повлечь причинение вреда интересам безопасности государства.

Вред может выражаться в противоправном изменении прохождения Государственной границы, в нарушении юридическими или физическими лицами режима границы, пограничного режима или режима в пунктах пропуска через границу, причинении вреда населению приграничной зоны в результате внешнего посягательства и т.п.

Возможность наступления вреда определяется в каждом конкретном случае, когда допущенные нарушения создали реальные предпосылки причинения вреда безопасности государства, но он не наступил, так как был предотвращен иными мерами, или мог реально наступить в случае посягательства на интересы безопасности государства. По каждому делу следует устанавливать причинную связь между допущенными нарушениями и наступившими последствиями или реальной возможностью их наступления.

2. В ч. 2 предусмотрена ответственность за умышленное, а в ч. 3 - за неосторожное нарушение правил несения пограничной службы, повлекшее тяжкие последствия. Такие последствия могут быть сопряжены с реальным причинением существенного вреда безопасности государства (вооруженное нападение на военные и гражданские объекты, пропуск через границу контрабанды в крупных размерах, причинение существенного вреда боеготовности и боеспособности подразделения Пограничной службы, несущего пограничную службу, и т.п.).

3. Субъектами преступления являются военнослужащие Пограничных войск или органов пограничной службы, входящие в состав пограничного наряда или не входящие в таковой, но исполняющие иные специальные, нормативно определенные обязанности пограничной службы.

Статья 342. Нарушение уставных правил караульной службы

Комментарий к статье 342

1. Правила несения караульной службы регламентируются Уставом гарнизонной и караульной служб Вооруженных Сил РФ, иными ведомственными и локальными нормативными актами. К караульной службе приравнивается вахтенная служба на кораблях Военно-Морского Флота, установленная специальным нормативам и правилам (Корабельный устав ВМФ и др.)

Караулы назначаются для выполнения боевой задачи по охране и обороне боевых знамен, военных и государственных объектов, а также для охраны лиц, содержащихся на гауптвахте и в дисциплинарных частях. Объекты, охраняемые конкретным караулом, перечисляются в табеле постам и в иных нормативных актах, изданных в развитие указанного Устава.

Наряд караулов производится на основании расписания караулов, одновременно для каждого караула составляются схема расположения постов, табель постам, инструкция начальнику караула и иные нормативные акты в виде инструкций, приказов и распоряжений. В них указываются границы постов и запретных зон для караулов, перечень объектов охраны, особые обязанности часового с учетом условий несения службы на посту и т.п.

2. Признаком материального состава преступления является не любое нарушение уставных правил караульной (вахтенной) службы, а только повлекшее причинение вреда охраняемым караулом объектам (например, хищение часовым с охраняемого им склада; проникновение в результате нарушения караульной службы на пост постороннего, повредившего охраняемую технику, и т.п.). Между нарушением и наступившими последствиями обязательна причинная связь.

В то же время нарушение правил обращения с оружием во время несения караульной службы, повлекшее гибель по неосторожности военнослужащего, не может квалифицироваться по ст. 342, если это нарушение не повлекло причинение вреда охраняемым караулом объектам.

3. Части 2 и 3 статьи предусматривают ответственность за нарушение правил караульной службы, повлекшее тяжкие последствия (причинение материального ущерба в крупных размерах, наступление смерти, тяжкого или средней тяжести вреда здоровью арестованным на гауптвахте, находящимся под охраной караула, и т.п.).

4. Субъективная сторона преступлений, предусмотренных ч. ч. 1 и 2 ст. 342, характеризуется умыслом, а ч. 3 - неосторожностью.

5. Преступление следует отграничивать от смежных деяний, предусмотренных ст. ст. 225, 167, 168, 346, 347 УК РФ, в зависимости от объекта посягательства, цели виновного и иных признаков указанных составов преступлений.

6. Субъектом преступления является военнослужащий, входящий в состав караула. Военнослужащий внутренних войск МВД (равно других войск и воинских формирований) может быть привлечен к ответственности по данной статье только в случаях, если он совершил нарушение правил караульной службы, установленных Уставом гарнизонной и караульной служб Вооруженных Сил, повлекшее причинение вреда охраняемым объектам.

Статья 343. Нарушение правил несения службы по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности

Комментарий к статье 343

1. Оказание содействия органам внутренних дел в охране общественного порядка, обеспечении общественной безопасности согласно Федеральному закону 1997 г. "О внутренних войсках Министерства внутренних дел Российской Федерации" (с изменениями и дополнениями), является задачей внутренних войск МВД России.

В соответствии со ст. ст. 2, 18 указанного Закона в состав внутренних войск, помимо иных соединений, входят соединения и воинские части оперативного назначения и специальные моторизованные воинские части, на которые возлагается участие совместно с органами внутренних дел в охране общественного порядка посредством несения патрульно-постовой службы в городах и населенных пунктах, а также в обеспечении общественной безопасности при проведении массовых мероприятий.

В силу ст. 17 Закона исполнение обязанностей, возложенных на внутренние войска, осуществляется посредством боевой службы войсковых нарядов.

Задачи, права и обязанности военнослужащих внутренних войск, в том числе несущих патрульно-постовую службу, а также боевую службу в войсковых нарядах, определены названным Законом (ст. ст. 23 - 28) и другими нормативными актами.

При исполнении возложенных обязанностей военнослужащие внутренних войск вправе требовать от граждан и должностных лиц соблюдения общественного порядка, пресекать

преступления, административные правонарушения и действия, препятствующие исполнению их обязанностей. В соответствии с законом в определенных случаях они имеют право применять физическую силу, специальные средства, табельное оружие и боевую технику.

2. Нарушение правил несения службы по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности может выражаться в унижении достоинства граждан, в противозаконном ограничении прав и свобод личности и т.п., что подпадает под признаки ч. 1 ст. 343.

Причинение опасного для жизни и здоровья вреда граждан в результате необоснованного и противозаконного применения физической силы, специальных средств и оружия относится к тяжким последствиям и подпадает под признаки ч. 2 ст. 343.

Причинение тяжкого вреда здоровью и убийство дополнительно квалифицируются по статьям главы 16 УК РФ.

3. С субъективной стороны преступление совершается умышленно. Вина субъекта по отношению к тяжким последствиям возможна в форме как умысла, так и неосторожности.

4. Субъектами преступления могут быть только военнослужащие внутренних войск, участвующие в охране общественного порядка и обеспечении общественной безопасности посредством несения патрульно-постовой службы и службы в составе войсковых нарядов. Военнослужащие Вооруженных Сил по общему правилу не являются субъектами данного преступления.

Статья 344. Нарушение уставных правил несения внутренней службы и патрулирования в гарнизоне

Комментарий к статье 344

1. В статье предусмотрены два самостоятельных состава преступления: нарушение уставных правил внутренней службы и правил патрулирования в гарнизоне.

Порядок организации суточного наряда, права и обязанности лиц, входящих в суточный наряд, подробно регламентированы главой 6 Устава внутренней службы Вооруженных Сил.

Суточный наряд назначается для поддержания внутреннего порядка, охраны личного состава, вооружения, военной техники, боеприпасов, помещений и имущества воинской части (подразделения), контроля за состоянием дел в подразделениях и своевременного принятия мер по предупреждению правонарушений, а также для выполнения других обязанностей по внутренней службе.

2. Общественно опасным результатом нарушений уставных правил внутренней службы являются те последствия, предупреждение которых входило в обязанности лиц суточного наряда части, установленные Уставом, приказами и распоряжениями командира части.

Тяжкие последствия определяются в каждом конкретном случае с учетом всех обстоятельств дела (срыв внутреннего распорядка в подразделении или выполнения поставленной задачи, совершение в подразделении преступления, причинение кому-либо из личного состава тяжкого или средней тяжести вреда здоровью и т.п.). В преступлении с материальным составом обязательно установление причинной связи между нарушениями и наступившими тяжкими последствиями.

3. Субъектами нарушения уставных правил внутренней службы являются военнослужащие, ознакомленные с правилами и входящие в состав суточного наряда (кроме караула или вахты): дежурный по полку и его помощник, лицо, входящее в состав дежурного подразделения, дежурный и дневальные по парку, дежурный и дневальные по роте, дежурный и его помощник по контрольно-пропускному пункту, столовой и др.

4. Субъективная сторона преступления может выражаться в форме умысла либо неосторожности.

5. В соответствии со ст. 79 Устава гарнизонной и караульной служб Вооруженных Сил в каждом гарнизоне для поддержания порядка и контроля за соблюдением воинской дисциплины военнослужащими на улицах и в других общественных местах, на железнодорожных станциях, вокзалах, в портах, аэропортах, а также в прилегающих к гарнизону населенных пунктах приказом начальника гарнизона организуется патрулирование, для чего из состава воинских частей гарнизона назначаются гарнизонные патрули, а при военной комендатуре - резервный патруль. Порядок патрулирования, права и обязанности начальника патруля и патрульных определены указанным Уставом (ст. ст. 79 - 84).

6. Субъект преступления - специальный: военнослужащий, назначенный в состав патруля.

7. К тяжким последствиям могут быть отнесены: противоправное причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью задерживаемого лица, совершение иных противоправных действий, повлекших причинение существенного вреда имуществу или здоровью граждан, отказ содействовать начальникам и старшим или бездействие в восстановлении порядка среди

военнослужащих, повлекшее совершение последними преступлений, и т.п. Во всех случаях необходимо установление причинной связи между допущенными нарушениями и наступившими последствиями.

8. Вина характеризуется умыслом и неосторожностью.

Статья 345. Оставление погибающего военного корабля

Комментарий к статье 345

1. Обязанность командира принимать все меры к спасению корабля при обстоятельствах, угрожающих его гибели, запрещение оставлять гибнущий корабль, не выполнив всех обязанностей и не приняв мер к спасению личного состава, пассажиров и военного имущества, установлена Корабельным уставом Военно-Морского Флота. Также установлено, что лицо из состава команды корабля не может самовольно прекратить выполнение обязанностей и без распоряжения командира не должно покидать гибнущий военный корабль.

Субъектом преступления может быть командир военного корабля, назначенный на эту должность в установленном порядке, а также военнослужащий из состава команды корабля. Пассажиры, десант (хотя бы из числа военнослужащих) к числу указанных специальных субъектов не относятся.

2. Обязательный признак состава преступления - наличие фактических обстоятельств, угрожающих гибелью корабля, а также наличие у командира реальной возможности выполнить все предписываемые действия.

Оставление корабля при условии выполнения всех обязанностей, равно как и неисполнение всех обязанностей, если командир еще не сошел с корабля, не образует состава преступления.

3. Оставление погибающего корабля командиром может быть совершено как умышленно, так и по неосторожности, а лицом из состава команды - умышленно.

Статья 346. Умышленные уничтожение или повреждение военного имущества

Комментарий к статье 346

1. Объект - установленный порядок сбережения военного имущества. Предмет преступления - оружие, боеприпасы или предметы военной техники (технические средства и устройства, предназначенные для ведения и обеспечения боевых действий, а также для защиты от поражения противника).

2. Под уничтожением понимается приведение имущества в полную негодность, когда невозможно его восстановление для использования по предназначению. Повреждение - полная или частичная утрата предметом своих функциональных качеств.

3. Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной виной.

4. Тяжкими последствиями признается уничтожение значительного количества оружия или боеприпасов, причинение вреда в крупном размере, существенное снижение боевой готовности подразделения.

Статья 347. Уничтожение или повреждение военного имущества по неосторожности

Комментарий к статье 347

1. Преступление по всем признакам, за исключением субъективной стороны, совпадает с составом, предусмотренным ч. 2 ст. 346 УК РФ.

2. Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной формой вины.

3. Если дорогостоящая военная техника повреждается или уничтожается по неосторожности в результате автопроисшествия, то возможна квалификация по совокупности ст. ст. 347 и 352 УК РФ.

Статья 348. Утрата военного имущества

Комментарий к статье 348

1. Бланкетная норма устанавливает ответственность только за нарушение правил сбережения вверенных для служебного пользования оружия, боеприпасов или предметов военной техники, если это повлекло по неосторожности их утрату. Статья ограничивает предмет преступления только оружием, боеприпасами и предметами военной техники. О понятии предметов военной техники см. комментарий к ст. 346.

2. Под утратой понимается выход оружия, боеприпасов или военной техники из владения военнослужащего, которому они были вверены для служебного пользования. Как утрата рассматриваются случаи, когда военнослужащий в результате нарушения правил сбережения потерял указанные предметы либо они у него погибли или похищены.

3. Нарушение правил сбережения может выражаться в оставлении предметов без присмотра, небрежном с ними обращении и т.п.

4. Субъект преступления - военнослужащий, которому указанные предметы вверены для служебного пользования при исполнении обязанностей военной службы.

5. Субъективная сторона выражается неосторожной формой вины.

Статья 349. Нарушение правил обращения с оружием и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих

Комментарий к статье 349

1. Непосредственным объектом преступления являются установленные правила обращения с оружием, боеприпасами, радиоактивными материалами, взрывчатыми или иными веществами и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих. Требования, предъявляемые к этому порядку, содержатся в соответствующих нормативных актах - законах, инструкциях, наставлениях, руководствах, приказах и т.п. Правила обращения с отдельными веществами и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих, могут быть определены нормативными актами и других ведомств, невыполнение требований которых военнослужащим также может образовать состав рассматриваемого преступления.

2. Круг предметов, нарушение правил обращения с которыми образует состав комментируемого преступления, определен в диспозиции статьи в общей форме.

Под оружием понимается табельное стрелковое, артиллерийское и ракетное оружие, находящееся на вооружении в ВС и других войсках.

Холодное оружие, сигнальные, стартовые, строительные пистолеты, имитационные и иные стреляющие устройства, не предназначенные для поражения живой силы, не являются предметом, нарушение правил обращения с которым образует состав названного преступления.

Боеприпасы - это боевые патроны, снаряды, гранаты и другие устройства, предназначенные для производства взрыва или выстрела. Те же устройства не боевого, а вспомогательного назначения (например, холостые или учебные патроны и т.п.) к предметам преступления не относятся. В то же время использование холостого патрона при нарушении правил обращения с оружием, если это повлекло последствия, предусмотренные ст. 349, образует состав данного преступления, но уже по признаку нарушения правил обращения с оружием, а не с боеприпасами.

Радиоактивные вещества - вещества, обладающие способностью к самопроизвольному распаду и выделению вследствие этого электромагнитного или корпускулярного излучения, способного причинить вред живым организмам (уран, плутоний, радий, стронций и др.).

Взрывчатые вещества - это вещества или смеси, которые под влиянием внешнего воздействия (удара, детонации, зажигания) способны к быстрым химическим превращениям, сопровождающимся разрушительными действиями. К ним относятся порох, тротил, гремучая ртуть, динамит, нитроглицерин и др.

К иным веществам, представляющим повышенную опасность для окружающих, относятся отравляющие вещества, едкие вещества и др. Признаком повышенной опасности для окружающих тех или иных веществ и предметов является необходимость принятия при обращении с ними особых мер предосторожности. Не могут признаваться таковыми вещества и предметы, требующие обычных мер осторожности либо проявляющие опасные свойства лишь при создании целого ряда условий.

3. Объективная сторона выражается в нарушении правил обращения с оружием и иными веществами и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих.

Часть 1 ст. 349 предусматривает ответственность за нарушение, повлекшее причинение кому-либо тяжкого или средней тяжести вреда здоровью, уничтожение военной техники либо иные тяжкие последствия. Под иными тяжкими последствиями может пониматься крупный имущественный и организационный (срыв боевого задания) вред.

Части 2 и 3 ст. 349 предусматривают ответственность за нарушения, повлекшие смерть соответственно одного или нескольких лиц.

В обязательном порядке следует устанавливать связь между нарушением и наступившими последствиями.

4. Практика идет по пути признания субъектом нарушения правил обращения с оружием любого военнослужащего, получившего (независимо от основания) возможность пользоваться им.

Субъектом нарушения правил обращения с веществами и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих, являются лишь те специальные субъекты -

военнослужащие, которым эти вещества и предметы вверены для служебного пользования. Иные лица, неправомерно завладевшие указанными предметами, несут ответственность по другим статьям УК РФ.

5. Субъективная сторона характеризуется виной в форме неосторожности.

Статья 350. Нарушение правил вождения или эксплуатации машин

Комментарий к статье 350

1. Диспозиция статьи приближена к аналогичной общеуголовной ст. 264 УК РФ, однако имеются отличия в объекте, предмете, субъекте преступлений.

Объект посягательства - порядок безопасного вождения и эксплуатации военно-транспортных средств, устанавливаемый не только общими, но и специальными военно-административными нормами.

К боевым, специальным и транспортным машинам относятся все виды самодвижущихся сухопутных средств, состоящих на вооружении Вооруженных Сил и иных войск Российской Федерации и различающихся между собой по целевому назначению.

2. Нарушением правил вождения является несоблюдение установленных правил безопасности дорожного движения.

Нарушение правил эксплуатации машин - это игнорирование норм и правил использования и технического обслуживания машин, связанных с обеспечением безопасности движения.

По содержанию последствий материальный состав устанавливает ответственность за причинение тяжкого вреда здоровью человека (ч. 1), причинение смерти по неосторожности одному (ч. 2), двум или более лицам (ч. 3), которые находятся в причинной связи с допущенными нарушениями. По субъективному отношению к ним виновного лица ст. 350 совпадает со ст. 264 УК РФ.

3. Субъектом нарушения правил вождения может быть любой военнослужащий, управляющий военной машиной либо арендованным военным ведомством в интересах выполнения стоящих перед ним задач транспортным средством вне зависимости от наличия у него водительского удостоверения.

Субъект нарушений правил эксплуатации - специальный, т.е. военнослужащий, непосредственно ответственный за эксплуатацию транспортного средства, включая старшего машины и др.

Статья 351. Нарушение правил полетов или подготовки к ним

Комментарий к статье 351

1. Под военными летательными аппаратами понимаются все находящиеся на вооружении войск самолеты, вертолеты и иные летательные аппараты.

Правила полетов и подготовки к ним регулируются различными нормативными актами. Их нарушения связаны с невыполнением правил пилотирования летательных аппаратов, а нарушения правил подготовки к полетам состоят в невыполнении или ошибках в выполнении правил подготовки и допуска к полету членов экипажа либо нарушении правил подготовки к вылету самой машины.

Нарушения правил эксплуатации связаны с нарушением норм о допуске к управлению летательными аппаратами, использования их, размещения грузов и т.п.

2. Субъект преступления - специально обученные военнослужащие, осуществляющие полет, подготовку к полетам либо эксплуатацию летательных аппаратов.

3. Субъективная сторона характеризуется неосторожной формой вины по отношению к предусмотренным в статье последствиям.

Статья 352. Нарушение правил кораблевождения

Комментарий к статье 352

1. Кораблевождение заключается в непосредственном управлении кораблем в плавании. Ошибки в кораблевождении являются нарушением правил вождения кораблем.

Нарушение правил эксплуатации включает ошибки в техническом обслуживании корабля, выполнении погрузочно-разгрузочных работ, выполнении специальных мероприятий, связанных с использованием военного корабля по его предназначению (десантирование, минирование и т.д.).

Материальный состав в качестве обязательных признаков предусматривает описанные последствия, находящиеся в причинной связи с нарушениями.

2. Субъект преступления - специально подготовленные военнослужащие, на которых возложены обязанности по кораблевождению или эксплуатации корабля.

3. Вина выражается в форме неосторожности по отношению к смерти человека или к иным тяжким последствиям (оценочное понятие).

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. Комментируемая статья предусматривает ответственность за совершение двух особо тяжких преступлений, создающих опасность больших человеческих жертв, разрушения экономики государств и регионов, уничтожения памятников истории и культуры: планирование, подготовка, развязывание агрессивной войны (ч. 1); ведение такой войны (ч. 2). Непосредственный объект указанных преступлений - состояние мира между государствами и народами.

2. Объективная сторона планирования, подготовки или развязывания агрессивной войны состоит из ряда альтернативных действий, составляющих начальный этап агрессивной войны: планирование, подготовка, развязывание. Состав данных деяний формальный, они являются оконченными с момента совершения хотя бы одного либо совокупности указанных действий.

3. Война - это вооруженная борьба между государствами или народами. Устав ООН и Резолюция ООН от 14 декабря 1974 г. определяют агрессивную войну (агрессию) как применение вооруженной силы государством против суверенитета, территориальной целостности или политической независимости другого государства, или иным образом, противоречащим Уставу ООН. Агрессией не является: 1) применение вооруженной силы на собственной территории независимо от его целей и фактического характера, включая подавление мятежа, если оно не посягает на территориальную целостность другого государства; 2) оборонительная война (защита от агрессии); 3) миротворческие, вооруженные или боевые операции на территории другого государства в случае одобрения таких действий Советом Безопасности ООН.

4. Планирование - это разработка мобилизационных, оперативно-тактических и иных планов агрессии при наличии умысла на осуществление реального нападения. Планирование агрессии не образуют действия, направленные на обеспечение возможностей государства ведения войны в целом; мобилизационное, ресурсное и военное планирование, планирование ответных войсковых операций и др. при отсутствии специальной цели агрессии.

5. Подготовка к агрессивной войне состоит в реальном осуществлении запланированных мероприятий, направленных на обеспечение готовности к ведению такой войны (объявление полной или частичной мобилизации, включая перевод экономики или отдельных предприятий страны на выпуск продукции военного назначения; приведение в полную боевую готовность вооруженных сил или войскового контингента, необходимого для совершения агрессии; передислокация или сосредоточение войск в районе предполагаемых военных действий, сооружение там военных объектов; создание структур управления оккупированными территориями).

6. Развязывание агрессивной войны - это создание повода для начала агрессии, когда ее избежать невозможно (предъявление ультиматума, осуществление специальных дипломатических или диверсионных акций), либо непосредственное начало осуществления агрессии (вторжение войск, разведка боем, блокада транспортных путей, портов, побережья или захват стратегически и тактически значимых объектов на чужой территории; пленение военнослужащих, захват мирных граждан, дипломатических, консульских представителей и проч.), а также применение вооруженных сил, законно дислоцированных на территории, в нарушение условий, предусмотренных соответствующим соглашением.

7. Ведение агрессивной войны (ч. 2 комментируемой статьи) выражается в непосредственном проведении военных операций против другого государства с применением любых родов войск и любых видов вооружения. Все действия по планированию, подготовке и развязыванию войны охватываются данным составом. Ведение агрессивной войны - длящееся преступление. Моментом его окончания является добровольное прекращение ведения войны либо пресечение агрессии.

8. Субъект преступлений - специальный, хотя на это не указано в диспозициях частей комментируемой статьи: кроме общих признаков, он должен обладать установленной законами государства-агрессора компетенцией руководства общегосударственными мероприятиями,

образующими объективную сторону данных деяний. Международное уголовное право рассматривает исполнение и издание приказов, направленных на совершение и подготовку агрессии, как заведомо незаконные, поэтому иные исполнители и разработчики агрессивных планов и действий рассматриваются как соучастники совершения агрессии.

9. Субъективная сторона указанных деяний характеризуется виной в форме прямого умысла.

Статья 354. Публичные призывы к развязыванию агрессивной войны

Комментарий к статье 354

1. Преступления, ответственность за совершения которых предусмотрена комментируемой статьей, относятся к категории средней тяжести. Объект данных преступлений - состояние мира между государствами.

2. Объективная сторона простого состава преступления, предусмотренного ч. 1 комментируемой статьи, выражается в активных действиях, направленных на обоснование целесообразности или необходимости агрессии против другого государства, призывах руководства страны к агрессии против другого государства. Действия должны носить публичный характер: 1) высказывание таких призывов в присутствии значительного количества людей; 2) распространение соответствующих письменных обращений в письменной форме в любой печатной продукции, доступной гражданам (письмах, сообщениях, объявлениях, плакатах, листовках), независимо от способа ее изготовления (рукописного или типографского).

3. Размещение указанных призывов, адресованных неограниченному кругу лиц в периодических печатных изданиях, радио-, теле-, видеопрограммах и других источниках, которые в соответствии со ст. 4 Закона РФ "О средствах массовой информации" являются средствами массовой информации, образуют квалифицированный состав преступления, предусмотренного ч. 2 комментируемой статьи.

4. Публичные призывы окончены в момент совершения указанных действий, т.е. с момента устного выступления с такими призывами либо с момента их опубликования или иного обнародования, с момента начала прослушивания (просмотра) такого рода фонограмм (видеозаписей), а также с момента выхода в эфир (опубликования) средства массовой информации, содержащего в себе такие призывы.

5. Субъект преступления - общий: лицо, достигшее 16-летнего возраста.

6. Согласно ч. 2 комментируемой статьи квалифицированный состав данного преступления образует совершение указанных действий государственным служащим, занимающим должности, установленные Конституцией РФ и федеральными законами (Президентом РФ, Председателем Правительства РФ, председателем палаты и депутатом Федерального Собрания РФ, министром, судьей), а также аналогичные должности, установленные конституциями, уставами и законами субъектов РФ.

7. Субъективная сторона данных деяний образуется виной в форме прямого умысла.

Статья 355. Разработка, производство, накопление, приобретение или сбыт оружия массового поражения

Комментарий к статье 355

1. Объектом преступления, ответственность за совершение которого предусмотрена комментируемой статьей, являются общие основы безопасности человечества.

2. Объективную сторону преступления образует совокупность либо одно из действий, указанных в диспозиции комментируемой статьи, совершенных как на международном, так на внутригосударственном уровне. При этом сбыт охватывает любые формы передачи во владение, пользование или распоряжение как действующих образцов оружия массового поражения, так и продуктов экспериментальных разработок в данной области.

3. Предметом преступления являются различные виды оружия массового поражения, запрещенные Протоколом 1925 г. о запрещении применения на войне удушливых, ядовитых или других подобных газов и бактериологических средств, Конвенцией 1972 г. о запрещении разработки, производства и накопления запасов бактериологического (биологического) оружия и токсинов и их уничтожении, Конвенцией 1993 г. о запрещении разработки, производства, накопления и применения химического оружия и его уничтожении: 1) оружие, действующее атомным взрывом или при помощи радиоактивных материалов; 2) химическое, биологическое и любое оружие, обладающее характеристиками, сравнимыми по разрушительному действию с атомным и другим вышеупомянутым оружием; 2) все другие виды оружия, которые обладают характеристиками оружия массового поражения; 3) специальные средства хранения и доставки до цели указанных видов оружия или его бинарных компонентов (химических веществ, которые,

соединяясь при подрыве боеприпаса, создают конечные соединения, обладающие свойствами оружия массового поражения).

4. Субъектом преступления является вменяемое физическое лицо, достигшие 16-летнего возраста.

5. Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины.

Статья 356. Применение запрещенных средств и методов ведения войны

Комментарий к статье 356

1. Объект преступления - правила и обычаи ведения войны, установленные Гаагскими конвенциями 1899 и 1907 гг. о законах и обычаях войны, Женевскими конвенциями 1949 г. о защите жертв войны, Первым дополнительным протоколом от 8 июня 1977 г. к Женевским конвенциям 1949 г.

2. Объективная сторона преступления, предусмотренного ч. 1 комментируемой статьи, образуется совокупностью или совершением любых действий, указанных в диспозиции комментируемой статьи. О понятии войны см. комментарий к ст. 353.

3. Жестокое обращение с военнопленными либо с населением выражается в любых незаконных действиях (бездействии) компетентных лиц, удерживающих их в плену либо в оккупации страны, повлекших смерть военнопленных или гражданских лиц, ставящих их жизнь и здоровье в опасное состояние либо причиняющих не вызванные военной необходимостью страдания и унижения.

4. Депортация гражданского населения - его принудительное изгнание или высылка из района военных действий или с оккупированной территории. К этим действиям не относится полная или частичная эвакуация населения какого-либо оккупированного района для обеспечения безопасности населения или исходя из особо веских соображений военного характера.

5. Разграбление национального имущества на оккупированной территории состоит в его разворовывании, присвоении или перемещении на территорию оккупирующего государства (организованное изъятие исторических и культурных ценностей; полезных ископаемых; предметов, содержащих результаты научных достижений; оборудования предприятий и иных предметов, составляющих материальную базу экономики). Перемещение материальных и культурных ценностей с оккупированной территории в порядке репатриации или в порядке, предусмотренном договором о капитуляции, а также с целью сохранения этих ценностей от уничтожения, разграбления или мародерства либо использование материальных ценностей для обеспечения войск, вызванное военной необходимостью, не является их разграблением.

6. Согласно Конвенции 1949 г. об обращении с военнопленными и Конвенции 1949 г. о защите гражданского населения во время войны потерпевшими от указанных действий признаются: 1) военнопленные - попавшие во власть неприятеля лица, относящиеся: к личному составу вооруженных сил, ополчения и добровольческих отрядов, организованных движений сопротивления, принадлежащих к одной из сторон конфликта и действующих на их собственной территории или вне ее, если эти формирования имеют командование, отличительный знак, открыто носят оружие, соблюдают в своих действиях законы и обычаи войны; 2) гражданские лица - лица, не принимающие участия в вооруженных действиях, которые в какой-либо момент и каким-либо образом находятся в случае конфликта или оккупации во власти стороны, находящейся в конфликте, или оккупирующей державы, гражданами которой они не являются.

7. К числу средств и методов, запрещенных международным договором Российской Федерации, относятся: применение оружия, веществ и методов, способных причинить излишние повреждения или излишние страдания людям, долговременный и серьезный ущерб природной среде, в том числе от оружия массового поражения; убийство, ранение или захват в плен противника путем вероломства (кроме отвлекающих военных операций и маневров); приказ о полном уничтожении противника и раненых; незаконное использование атрибутикой Международного красного креста или парламентеров и пр. К таким методам и средствам ведения войны относится также применение запрещенных Конвенцией 1980 г. о запрещении или ограничении применения конкретных видов обычного оружия, которые могут считаться наносящими чрезмерные повреждения или имеющими неизбирательное действие и Протоколами к этой Конвенции противопехотных мин, мин-ловушек, зажигательного оружия. К этой же категории относятся боеприпасы с необнаруживаемыми осколками.

8. О понятии оружия массового поражения, запрещенного международным договором Российской Федерации, см. комментарий к ст. 355.

9. Рассматриваемые деяния имеют формальный состав: являются оконченными с момента совершения образующих их действий. Применение оружия массового поражения, запрещенного международным договором, окончено с момента пуска носителей такого оружия или рассеивания отравляющих веществ в сторону противника.

10. Субъектом составов этих преступлений могут быть должностные лица органов военного управления, командиры воинских подразделений, военнослужащие и другие участники военного конфликта, отдающие приказы о нарушении правил и обычаев войны или действующие по собственной инициативе.

11. Субъективная сторона преступления образуется умышленной формой вины.

Статья 357. Геноцид

Комментарий к статье 357

1. Согласно ст. 1 Конвенции 1948 г. о предупреждении геноцида и наказания за него совершение геноцида в мирное или в военное время не исключает ответственности за него. Объект геноцида - общественные отношения, обеспечивающие безопасность существования народов, этнических групп, сохранение среды обитания человека.

2. Потерпевшими от совершения геноцида является значительное количество лиц, объединенных в указанные в диспозиции комментируемой статьи. К таким группам относятся:

а) национальные и этнические группы - общности людей, определенные их принадлежностью к определенной нации независимо от территории ее проживания, т.е. исторически сложившейся группе людей, характеризующейся общностью языка, территории проживания, культуры, особенностями быта и традиций;

б) расовые группы;

в) религиозные группы, объединенные определенной исповедуемой религией, отличной от доминирующей или традиционной религии в данном обществе (государстве).

3. Объективную сторону геноцида образует совершение одного или совокупности следующих действий, совершенных в отношении указанных групп людей либо их членов (части таких групп): а) убийство; б) причинение тяжкого вреда здоровью; в) насильственное воспрепятствование деторождению в таких группах (противозаконные принудительные кастрация или стерилизация людей в репродуктивном возрасте, искусственное прерывание беременности); г) насильственная передача детей, родившихся в среде названных групп, представителям других национальных, этнических, расовых или религиозных групп; д) иное создание условий проживания, рассчитанных на физическое уничтожение членов указанных групп.

4. Состав геноцида формально-материальный. Момент его окончания является моментом совершения каждого из указанных действий независимо от фактического уничтожения указанных групп людей. В то же время наступление общественно опасных последствий в виде смерти, тяжкого вреда здоровью и другого существенного нарушения основных прав и свобод человека полностью охватывается составом геноцида и не требует дополнительной квалификации по другим статьям УК РФ.

5. Субъект геноцида - общий: вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

6. Субъективная сторона геноцида характеризуется прямым умыслом и специальной целью - полного или частичного уничтожения национальной, этнической, расовой или религиозной группы людей.

Статья 358. Экоцид

Комментарий к статье 358

1. Экоцид является особо тяжким преступлением. Его объектом являются правоотношения, обеспечивающие охрану окружающей природной среды, экологическую безопасность населения, сохранение генетического фонда природы.

2. С объективной стороны экоцид выражается в совершении одного или совокупности действий, указанных в диспозиции комментируемой статьи.

3. Состав экоцида - материальный. Преступление окончено с момента наступления последствий в виде: массового уничтожения растительного или животного мира (прекращение его жизни и воспроизводства); отравления атмосферы или водных ресурсов (насыщения их вредными для здоровья человека, животного мира или растительных сообществ веществами химического или биологического происхождения, а также радиоактивными веществами); создания обстановки, способной вызвать экологическую катастрофу, - нарушение экологического равновесия в природе, которое влечет за собой разрушение устойчивости видового состава живых организмов, полное или существенное уничтожение или сокращение их численности, репродуктивности.

4. Субъект состава экоцида - общий.

5. С субъективной стороны экоцид совершается умышленно.

Статья 359. Наемничество

Комментарий к статье 359

1. Объект наемничества - правоотношения, обеспечивающие общепринятые правила и обычаи ведения войны и вооруженных конфликтов (см. комментарий к ст. 356).

2. Определение наемника, приведенное в примечании к комментируемой статье, аналогично понятию, содержащемуся в ст. 1 Международной конвенции 1989 г. о борьбе с вербовкой, использованием, финансированием и обучением наемников и ст. 47 Первого дополнительного протокола к Женевским конвенциям 1949 г. Международное право запрещает использование наемников в вооруженных конфликтах. На наемника не распространяется статус комбатанта (лица, входящего в состав вооруженных сил воюющей стороны) или военнопленного.

3. Объективная сторона наемничества выражается в одном или в совокупности действий, указанных в ч. 1 комментируемой статьи. Вербовка - набор людей для участия в военных действиях за материальное вознаграждение, не являющееся финансовым, вещевым и продовольственным довольствием военнослужащих. Обучение предполагает военную подготовку. Финансирование - обеспечение наемников денежными средствами независимо от его способов. Под иным материальным обеспечением наемников понимается обеспечение вооружением и военным имуществом. Использование наемника в вооруженном конфликте или военных действиях означает его непосредственное привлечение к боевым операциям.

4. Квалифицирующими признаками наемничества (ч. 2 комментируемой статьи) являются указанные действия с использованием виновным своего служебного положения либо совершенные в отношении лица, не достигшего 18-летнего возраста.

5. Преступление имеет формальный состав и является оконченным с момента выполнения одного из указанных действий.

6. Объективная сторона участия наемника в вооруженном конфликте или военных действиях (ч. 3 комментируемой статьи) образуется непосредственным участием наемника в боевых операциях. Преступление имеет формальный состав.

7. Субъект наемничества - общий. Субъектом деяния, предусмотренного ч. 3 комментируемой статьи, является завербованный наемник, достигший 16-летнего возраста.

8. С субъективной стороны наемничество совершается только с прямым умыслом.

Статья 360. Нападение на лиц или учреждения, которые пользуются международной защитой

Комментарий к статье 360

1. Объект преступления - состояние мира между государствами. Дополнительными объектами могут быть: жизнь, здоровье, личная свобода, право собственности лиц и учреждений, пользующихся международной защитой.

2. Согласно Конвенции ООН 1973 г. о предотвращении и наказании преступлений против лиц, пользующихся международной защитой, в том числе дипломатических агентов, под защитой комментируемой статьи находятся: 1) главы государств, лица, выполняющие функции главы государства согласно конституции соответствующего государства; 2) глава правительства или министр иностранных дел, находящиеся в иностранном государстве, и сопровождающие их члены семьи; 3) представитель или должностное лицо государства или иной агент международной организации, а также проживающие с ними члены их семей во время нахождения их в иностранном государстве; 4) дипломатические агенты, консульские и торговые представители иностранных государств, аккредитованные в Российской Федерации в соответствии с положениями Венской конвенции 1961 г. о дипломатических сношениях, Конвенции 1969 г. о специальных миссиях, Конвенции 1975 г. о представительстве государств в их отношениях с международными организациями универсального характера, Конвенции 1946 г. о привилегиях и иммунитетах ООН, Венской конвенции 1963 г. о консульских сношениях, двухсторонних договоров Российской Федерации о консульских сношениях.

3. Объективная сторона преступления образуется совершением одного или совокупности действий, указанных в диспозиции комментируемой статьи. Под нападением понимается совершение виновным в отношении лица, пользующегося международной защитой, сопряженных с насилием, опасным либо не опасным для жизни или здоровья, личной свободы или собственности, либо с угрозой такого насилия.

4. Нападение на служебное или жилое помещение лица, пользующегося международной защитой, - незаконное проникновение в жилище потерпевшего или принадлежащее ему служебное помещение, сопряженное с насилием в отношении этого лица или с угрозой применения насилия. Нападение на транспортное средство, принадлежащее указанным лицам и организациям, может

выражаться в противоправном проникновении в него или в завладении им либо в совершении действий, нарушающих целостность транспортного средства (повреждение или уничтожение).

5. Причинение смерти, вреда здоровью указанных лиц, пользующихся международной защитой, а также их похищение, уничтожение (повреждение) имущества указанных лиц или организаций квалифицируется по соответствующим статьям УК РФ по совокупности со ст. 360.

6. Субъект преступления - общий.

7. С субъективной стороны преступление совершается с прямым умыслом.

8. Наличие у виновного специальной цели провокации войны или осложнения международных отношений образует квалифицированный состав рассматриваемого преступления.

9. В соответствии со ст. 3 Закона РФ от 6 марта 2006 г. N 35-ФЗ "О противодействии терроризму" в случае наличия у виновного специальной цели воздействия на принятие решений органами власти или международными организациями деяние, предусмотренное комментируемой статьей, характеризуется как террористическая деятельность (см. комментарий к ст. 205.1).

РОССИЙСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ

ФЕДЕРАЛЬНЫЙ ЗАКОН

О ВВЕДЕНИИ В ДЕЙСТВИЕ УГОЛОВНОГО КОДЕКСА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ <*>

Принят
Государственной Думой
24 мая 1996 года

Одобрен
Советом Федерации
5 июня 1996 года

(в ред. Федеральных законов от 27.12.1996 N 161-ФЗ,
от 10.01.2002 N 4-ФЗ, от 08.12.2003 N 161-ФЗ)

Статья 1. Ввести в действие Уголовный кодекс Российской Федерации с 1 января 1997 года, за исключением положений, для которых настоящим Федеральным законом установлены иные сроки введения в действие.

Статья 2. Признать утратившими силу с 1 января 1997 года Уголовный кодекс РСФСР, утвержденный Законом РСФСР от 27 октября 1960 года "Об утверждении Уголовного кодекса РСФСР", а также все законы и иные нормативные правовые акты, принятые в период с 27 октября 1960 года до 1 января 1997 года, в части внесения изменений и дополнений в Уголовный кодекс РСФСР.
(в ред. Федерального закона от 27.12.1996 N 161-ФЗ)

Другие законы и иные нормативные правовые акты, действующие на территории Российской Федерации, подлежат приведению в соответствие с Уголовным кодексом Российской Федерации.

Впредь до приведения в соответствие с Уголовным кодексом Российской Федерации указанные законы и иные нормативные правовые акты применяются в части, не противоречащей Уголовному кодексу Российской Федерации. Перечень имущества, не подлежащего конфискации по приговору суда (приложение к Уголовному кодексу РСФСР), применяется до утверждения нового перечня, предусмотренного уголовно-исполнительным законодательством Российской Федерации в соответствии с частью третьей статьи 52 Уголовного кодекса Российской Федерации.
(в ред. Федерального закона от 27.12.1996 N 161-ФЗ)

Статья 3. Освободить от наказания (основного и дополнительного) лиц, осужденных до 1 января 1997 года по Уголовному кодексу РСФСР 1960 года за деяния, которые согласно Уголовному кодексу Российской Федерации 1996 года не признаются преступлениями.

Меры наказания лицам, осужденным по ранее действовавшему уголовному закону и не отбывшим наказания, привести в соответствие с Уголовным кодексом Российской Федерации в тех случаях, когда назначенное им судом наказание является более строгим, чем установлено верхним пределом санкции соответствующей статьи Уголовного кодекса Российской Федерации.

Если уголовный закон иным образом улучшает положение лиц, совершивших преступление, в том числе лиц, отбывающих наказание или отбывших наказание, но имеющих судимость, приговоры судов и другие судебные акты о применении иных мер уголовно-правового характера подлежат пересмотру судом, вынесшим приговор, или судом по месту отбывания наказания осужденным.

Освобождение от наказания, смягчение наказания, иное улучшение положения лиц, совершивших преступление, в случаях, предусмотренных частями первой, второй и третьей настоящей статьи, производятся в порядке, предусмотренном статьями 361.1, 368 и 369 Уголовно-процессуального кодекса РСФСР.

Считать не имеющими судимости лиц, освобождаемых от отбывания наказания в соответствии с частями первой и третьей настоящей статьи, а также лиц, ранее отбывших наказание или освобожденных условно-досрочно, если они были осуждены за деяния, которые согласно Уголовному кодексу Российской Федерации не признаются преступлениями.

Прекратить с 1 января 1997 года находящиеся в производстве судов, органов предварительного следствия и органов дознания уголовные дела о деяниях, которые в

соответствии с Уголовным кодексом Российской Федерации не признаются преступлениями, а также уголовные дела, по которым истек срок давности привлечения к уголовной ответственности, установленный пунктом "а" части первой статьи 78 Уголовного кодекса Российской Федерации.
(статья 3 в ред. Федерального закона от 27.12.1996 N 161-ФЗ)

Статья 4. Положения настоящего Кодекса о наказаниях в виде обязательных работ, ограничения свободы и ареста вводятся в действие федеральным законом или федеральными законами после вступления в силу Уголовно-исполнительного кодекса Российской Федерации по мере создания необходимых условий для исполнения этих видов наказаний, но при этом о наказании в виде обязательных работ - не позднее 2004 года, о наказании в виде ограничения свободы - не позднее 2005 года, о наказании в виде ареста - не позднее 2006 года.
(в ред. Федеральных законов от 27.12.1996 N 161-ФЗ, от 10.01.2002 N 4-ФЗ)

Статья 5. Лица, осужденные к наказанию в виде увольнения от должности (пункт 5 статьи 21 Уголовного кодекса РСФСР), возложения обязанности загладить причиненный вред (пункт 6 статьи 21 Уголовного кодекса РСФСР), общественного порицания (пункт 7 статьи 21 Уголовного кодекса РСФСР), освобождаются от отбывания наказания со снятием с них судимости судом, вынесшим приговор.
(в ред. Федерального закона от 27.12.1996 N 161-ФЗ)

Статья 6. Лицам, осужденным к наказанию в виде исправительных работ без лишения свободы с отбыванием наказания не по месту работы осужденного (статья 27 Уголовного кодекса РСФСР), назначенное наказание заменяется штрафом в размере суммы, подлежащей удержанию в доход государства судом, вынесшим приговор, или судом по месту отбывания наказания осужденным. Выплаченные на момент введения в действие Уголовного кодекса Российской Федерации суммы подлежат зачету. Назначенный в этом случае штраф не может превышать максимального размера штрафа, предусмотренного соответствующей статьей Уголовного кодекса Российской Федерации.
(в ред. Федерального закона от 27.12.1996 N 161-ФЗ)

Статья 7. Лица, признанные особо опасными рецидивистами в соответствии со статьей 24.1 Уголовного кодекса РСФСР, отбывают наказание в виде лишения свободы в исправительно-трудовых колониях особого режима.

Статья 8. Проекты федеральных законов о внесении изменений и дополнений в Уголовный кодекс Российской Федерации могут быть внесены в Государственную Думу Федерального Собрания Российской Федерации только при наличии официальных отзывов Правительства Российской Федерации и Верховного Суда Российской Федерации.
(статья 8 введена Федеральным законом от 08.12.2003 N 161-ФЗ)

Президент
Российской Федерации
Б.ЕЛЬЦИН

Москва, Кремль
13 июня 1996 года
N 64-ФЗ

АЛФАВИТНО-ПРЕДМЕТНЫЙ УКАЗАТЕЛЬ <1>

_____

<1> Цифры в указателе соответствуют номерам статей УК РФ.

А

Аборт: 123.
Автомобиль: 166, 175, 264.
Административное взыскание: 79.
Амнистия: 84.
Аналогия: 3.
Арест: 44, 45, 54, 72, 88; замена штрафа а. - 46, замена исправительных работ а. - 50; назначение а. условно - 72; освобождение от а. - 81; а. имущества - 312; побег из-под а. - 313.
Атмосфера: 251, 358.
Атомная энергетика: 215.
Аудитор: 202.
Аффект: 107, 113.

Б

Бандитизм: 209.
Банковская деятельность: 171 - 173.
Банкротство: 195; преднамеренное б. - 196; фиктивное б. - 197.
Бедствие: 270.
Бездействие: 14.
Безопасность: б. общественная - 2, 205, 317, 343; б. человека - 7; б. человечества - 2, 3; б. пожарная - 219; требования б. - 238; б. морского судоходства - 253; б. экономическая - 281; меры б. - 311, 320; б. государства - 340, 341.
Беременность: 53, 54, 61, 63, 82, 105, 111, 117, 126, 127, 145, 206.
Беспомощное состояние: 105, 111, 112, 117, 120, 125, 131, 132.
Беспорядки массовые: 63, 212.
Бланки: 327.
Блокирование информации: 272 - 274.
Боевые припасы: 63, 222, 223, 225, 226, 346 - 349.
Боевое дежурство, служба: 340.
Болезнь: 81, 125, 339; б. венерическая - 121, 131, 132; б. растений - 249.
Бродяжничество: 151.

В

Валюта: 186, 193.
Вандализм: 214.
Ввоз, вывоз наркотических средств или психотропных веществ - 228, 228.2.
Ведение войны: 353.
Вещества психотропные, сильнодействующие, ядовитые, отравляющие, радиоактивные, взрывчатые, легковоспламеняющиеся, химические, биологические: 63, 188, 212, 218, 222, 223, 225, 226, 228 - 230, 232 - 234, 254, 256, 258, 349.
Взрыв: 167, 205, 207, 212, 281.
Взрывные устройства: 222, 223, 225, 226.
Взрывоопасные объекты: 217.
Взятка: 290, 291, 304.
Вина, формы вины: 24, 27.
Власть, представитель власти: 278, 280, 318, 319.
Вовлечение: 150, 151, 205.1, 240.
Воды: 250, 358.
Возбуждение ненависти, вражды: 282.
Воздух: 251.
Возраст: 19, 33, 53, 63, 92, 96, 125, 131, 132, 134, 135, 150, 238, 245; в. уголовной ответственности - 20; в. при учете рецидива - 18; в. при назначении наказания - 53, 54, 56, 57, 59, 61, 63, 87.
Военная служба: 328, 331, 335 - 339.
Военная техника: 346 - 349.

Военное имущество: 346 - 348.
Военнопленный: 356.
Военнослужащий: 12, 50, 51, 53, 54, 55, 79, 81, 317, 331, 335 - 339.
Военные действия: 359.
Воинская часть дисциплинарная: 334, 337.
Война: 356, 360; в. агрессивная - 353, 354.
Вооружение: 205.1.
Вооруженные: в. формирование - 208; в. сопротивление - 212; в. мятеж - 279; в. конфликт - 356, 359.
Вооруженные Силы Российской Федерации: 331.
Воспрепятствование: 141, 144, 148, 149, 169, 294, 295, 320, 321, 357.
Враждебная деятельность: 275.
Вред: 75, 76, 97, 137, 140, 201, 202, 228.2, 234, 235, 237, 238, 239, 246, 247, 248, 250 - 252, 254, 274, 296, 309, 330, 332, 340, 342, 343; невиновное причинение в. - 28; в. при задержании преступника - 38; в. при крайней необходимости - 39; в. при обоснованном риске - 41; в. при исполнении приказа или распоряжения - 42; причинение тяжкого в. здоровью - 111 - 114, 118, 119, 127.1, 127.2, 131, 132, 143, 162, 163, 215 - 216, 218, 219, 263, 264, 266 - 269, 293, 333, 334, 349, 350, 357; причинение средней тяжести в. здоровью - 112 - 114, 143, 216, 219, 333 - 335, 349, 350; причинение легкого в. здоровью - 115.
Выдача: в. преступников - 13, 72; в. рецептов - 233; в. государственной тайны - 275.
Выезд: 314.
Вымогательство: 105, 158 - 163, 165, 175, 178, 204, 221, 226, 229, 291.
Выпуск товаров: 238.
Выращивание: 231.

Г

Газопровод: 158, 215.3.
Гауптвахта: 54.
Геноцид: 357.
Государственная автоматизированная система Российской Федерации "Выборы": 141.
Государственная Дума Федерального Собрания Российской Федерации: 84, 287.
Государственная: г. служба - 47; г. должность - 237, 285 - 287, 290, 354; г. измена - 275, 283; г. тайна - 275, 276, 283, 284.
Государственный герб Российской Федерации: 329.
Государственный земельный кадастр: 170.
Государственный орган специализированный: 79, 90.
Государственный флаг Российской Федерации: 329.
Государство иностранное: 275, 276.
Грабеж: 161.
Граждане: Российской Федерации 12, 13; г. иностранные - 12, 13, 276, 322.
Граница: г. таможенная - 188; г. государственная - 127.1, 240, 322, 323.
Группа лиц, г. организованная, г. л. по предварительному сговору: 35, 63, 105, 111, 112, 117, 126, 127 - 127.2, 131, 132, 141, 142, 146, 147, 158 - 166, 171 - 172, 174 - 175, 178, 179, 181, 184, 186 - 188, 191, 199, 204 - 206, 208 - 211, 213, 221 - 223, 226, 227, 228.1, 229 - 232, 234, 240, 242.1, 244, 245, 256, 258, 272, 281, 282, 285.1, 285.2, 287, 290, 309, 313, 321, 322, 326, 332 - 335, 338.

Д

Дезертирство: 338.
Дезорганизация: 321.
Действия антиобщественные: 151.
Декларация: 198.
Декларирование недостоверное, недекларирование: 188.
Демонстрация: 149.
Деньги: 184, 186, 199.2, 204, 290, 304, 312.
Депортация: 356.
Дети: 50, 53, 54, 61, 63, 82, 145, 154, 157, 238, 357.
Деторождение: 357.
Деяние: 14.
Деятель государственный или общественный: 277.
Деятельность: д. государственная, политическая - 277; д. предпринимательская - 169 - 174, 289.

Деятельное раскаяние: 75.
Диверсия: 281.
Дипломатические представители: 11.
Добровольный отказ от преступления: 31.
Добыча: д. полезных ископаемых - 255; д. водных животных и растений - 256; д. котиков, морских бобров - 256.
Договор: 63; д. международный - 12, 13, 355, 356.
Доказательства: 303, 304, 306.
Документы: 63, 127.1, 127.2, 140, 164, 188, 233, 238, 243, 292, 325; д. избирательные - 142; д. референдума - 142; похищение д. - 183; д. платежные - 187; фальсификация бухгалтерских и иных учетных д. - 195, 199; утрата д. - 284; пересечение границы без д. - 322; д. поддельные - 327; подлог д. - 339.
Долг общественный: 63, 105, 111, 112, 117.
Должник: 195.
Должностное лицо: 140, 149, 169, 170, 188, 285 - 293, 318, 320.
Должностное положение: 141, 290.
Донос: 306.
Доступ: 272, 274.
Доход: 169.
Драгоценные металлы, природные камни: 191, 192.

Ж

Жемчуг: 191.
Женщины: ж. беременные - 50, 53, 54, 61, 82, 105, 117, 126, 127, 145, 206; ж., имеющие детей, - 53, 54, 82, 145.
Жестокость: ж. особая - 63, 105, 111, 112, 131, 132; ж. обращение - 110, 156, 245, 356.
Животные: 245 - 247, 250, 252, 256, 358.
Жилище: 139, 158, 161, 162.
Журналисты: 144.

З

Зависимость материальная, служебная или иная: 61, 117, 120, 133, 318.
Загрязнение: 250 - 252, 254, 261.
Задачи Уголовного кодекса: 2.
Задержание преступника: 38, 61, 78, 301; превышение мер з. п. - 38, 108, 114.
Задолженность: 169.
Заключение под стражу: 301.
Заключение эксперта, специалиста: 307.
Замена наказания: 80.
Заповедник, заказник: 250, 256, 258, 262.
Заработная плата: 145.1.
Заражение: з. венерической болезнью 121, 131, 132; з. ВИЧ-инфекцией - 122, 131, 132; з. окружающей среды - 247.
Застройка самовольная: 255.
Захват: з. заложника - 105, 117, 126, 206; з. судна - 211; з. власти - 278, 280.
Захоронение: 244; з. экологически опасных веществ и отходов - 247.
Защита международная: 360.
Защитник: 295, 296, 303.
Здания: 214; з. кладбищенские - 244.
Земля: 254.
Злостное уклонение: з. у. от уплаты штрафа: 46; з. у. от исправительных работ - 50; з. у. от ограничения свободы - 53.
Злоупотребление: з. доверием - 159, 165; з. при эмиссии ценных бумаг - 185; з. полномочиями - 201, 202, 285.
Знаки соответствия: 325, 327.1.
Зона: з. исключительная экономическая - 11, 253; з. экологического бедствия, чрезвычайной экологической ситуации - 247, 250, 254, 256, 258.

И

Избирательные комиссии: 141, 142.

Избирательные права: 141.
Изготовление: и. пробирных клейм - 181; и. поддельных денег или ценных бумаг - 186, 187; и. оружия - 223; и. наркотических средств или психотропных веществ - 228; и. сильнодействующих или ядовитых веществ - 234; и. порнографических материалов - 242; и. поддельных документов, государственных наград, штампов, печатей, бланков - 327; и. поддельных марок акцизного сбора, специальных марок или знаков соответствия - 327.1.
Изделия пиротехнические: 218.
Изменение: и. обстановки - 80.1; и. конституционного строя - 280; противоправное и. Государственной границы Российской Федерации - 323.
Изнасилование: 105, 131, 132.
Инвалиды: 53.
Инвестор: 185.1.
Инициативная группа: 142.
Иностранцы: 12, 13, 322.
Информация: 138, 182, 185, 185.1, 189, 237; предоставление и. - 33; отказ в предоставлении и. - 140, 144, 287; и. компьютерная - 272 - 274; средства массовой и. - 129, 130, 137, 280.
Иммунитет: 11.
Имущество: 158 - 163, 165, 167 - 168, 174, 175, 178, 179, 184, 195, 204, 205, 207, 212 - 214, 227, 290, 296, 304, 309, 312, 346 - 348, 356.
Исполнение приказа или распоряжения: 42, 61.
Исполнитель преступления: 31, 33.
Использование: и. объектов авторского права или смежных прав - 146; и. товарного знака - 180; и. взрывчатых веществ - 218; и. радиоактивных материалов - 220; и. экологически опасных веществ и отходов - 247; и. опасных химических и биологических веществ - 254; и. вредоносных программ для ЭВМ - 273; и. средств массовой информации - 280, 282; и. поддельных марок, марок акцизного сбора, специальных марок или знаков соответствия - 327.1.
Исправительные работы: 44, 45, 72, 88; замена штрафа и. р. - 46; срок лишения свободы при замене им и. р. - 56; назначение и. р. условно - 73.
Исправительные учреждения: виды и. у. - 58.
Испытательный срок: 73; продление и. с. - 74.
Источники: и. (предметы) повышенной опасности - 168, 261, 349; и. радиоактивного излучения - 205; и. жизнеобеспечения - 215.1.
Истязание: 117.

К

Капитан судна: 270.
Клевета: 129, 298.
Колония: к. исправительная общего, строгого и особого режима - 56, 58; к.-поселение - 56, 58; к. воспитательная - 56, 88.
Командир корабля: 345.
Командование: 79.
Конкуренция: 178.
Конкурсы зрелищные коммерческие: 184.
Конопля: 231.
Континентальный шельф: 11, 253.
Контрабанда: 188.
Контроль: к. за условно осужденными - 73; к. за условно-досрочно освобожденными - 79; к. таможенный - 188; к. экспортный - 189.
Конституционный строй: 2, 278.
Конституция Российской Федерации: 1, 278, 285, 322.
Конфискация имущества: 104.1 - 104.3.
Копирование информации: 272 - 273.
Корыстные побуждения, цель, заинтересованность: 105, 126, 137, 145.1, 153, 154, 155, 158, 170, 181, 183, 206, 215.3, 228.2, 245, 285, 292, 325.
Кража: 158.
Крайняя необходимость: 39, 61; превышение пределов к. н. - 39.
Красная книга Российской Федерации: 259.
Кредит, кредитор: 173, 176, 195, 197.
Кредиторская задолженность: 177.
Культурные ценности: 188.

Л

Легализация денежных средств: 174, 174.1.
Легкомыслие: 26.
Лесбиянство: 132, 133, 134.
Лесные насаждения: 260, 261.
Лесосплав: 257.
Лжепредпринимательство: 173.
Лица: л. без гражданства: 12, 13, 276, 322; л., подлежащие уголовной ответственности, - 19.
Лицензия: 169, 171, 172, 203, 235.
Лицо, производящее дознание: 294 - 296, 298, 300, 302, 303, 310.
Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью: 44, 45, 47, 72, 88.
Лишение свободы: л. с. на определенный срок - 44, 45, 56, 72, 88; пожизненное л. с. - 44, 45, 57, 58, 65, 66, 78, 79; замена исправительных работ л. с. - 50, 56; замена ограничения свободы л. с. - 53, 56; замена смертной казни л. с. - 59; назначение л. с. условно - 73; условно-досрочное освобождение от л. с. - 79, 93; л. с. незаконное - 126, 127; место л. с. - 313, 321; уклонение от отбывания л. с. - 314.
Лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград: 44, 45, 48.

М

Мак: 231.
Малолетние: 61, 63, 82, 125, 131, 134, 135, 245.
Малозначительность: 14.
Марки акцизного сбора, специальные м.: 325, 327.1.
Маркировка: 180.
Массовая гибель: 246, 247, 250, 257.
Массовое заболевание: 236, 247.
Машина боевая, специальная, транспортная: 350.
Медицинская практика частная: 235.
Месть: 63, 277, 295, 317, 321.
Миграция: 322.1.
Микробиологические (биологические) агенты или токсины: 248.
Министерство обороны Российской Федерации: 331.
Митинг: 149.
Модификация информации: 272 - 274.
Мотив кровной мести: 105.
Мотив политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды, мотив ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы: 63, 105, 111, 112, 115 - 117, 119, 150, 244, 282.1.
Мошенничество: 159.
Мужеложство: 132, 133, 134.

Н

Награды: 324, 327.
Надругательство: 244, 329.
Наем, наемничество: 105, 111, 117, 206, 359.
Наказание: понятие и цели н. - 43; виды н. - 44, 88; основные и дополнительные виды н. - 45, 69; назначение н. - 60, 62, 64 - 70, 86, 89; назначение более мягкого н. - 64, 65; исчисление сроков н. - 72; зачет н. - 72; замена н. - 80.
Накопление оружия массового поражения: 355.
Налог: 173, 198, 199 - 199.2.
Налоговый агент: 199.1.
Нападение: 209, 340, 360.
Наркомания: 111.
Наркотические средства: 188, 228 - 234.
Нарушение прав: н. п. граждан - 285, 286, 288; н. п. авторских и смежных - 146; н. п. изобретательских и патентных - 147.
Нарушение правил: н. п. охраны труда - 143; н. п. изготовления и использования государственных пробирных клейм - 181; н. п. сдачи драгоценных металлов и драгоценных камней - 192; н. п. безопасности - 215 - 217, 248, 269; н. п. в отношении взрывчатых веществ - 218; н. п.

пожарной безопасности - 219; н. п. оборота наркотических средств и психотропных веществ - 228.2; н. п. в отношении сильнодействующих или ядовитых веществ - 234; н. п. санитарно-эпидемиологических - 236; н. п. охраны окружающей среды - 246; н. п. обращения экологически опасных веществ и отходов - 247; н. п. ветеринарных - 249; н. п. захоронения - 252, н. п. строительства - 253; н. п. обращения с удобрениями - 254; н. п. охраны и использования недр - 255; н. п. охраны рыбных запасов - 257; н. п. безопасности движения и эксплуатации транспорта - 263, 264, 268; н. п. международных полетов - 271; н. п. обращения с документами - 284; н. п. взаимоотношений между военнослужащими - 335; н. п. несения боевого дежурства - 340; н. п. несения пограничной службы - 341; н. п. караульной службы - 342; н. п. несения службы по охране общественного порядка - 343; н. п. несения внутренней службы - 344; н. п. сбережения оружия - 348; н. п. обращения с оружием - 349; н. п. вождения или эксплуатации машин - 350; н. п. полетов - 351; н. п. кораблевождения - 352.

Нарушение режима природных территорий и объектов: 262.

Насилие, насильственные действия: 113, 116, 117, 120, 126, 127 - 127.2, 131, 132, 139, 141, 142, 149, 150, 151, 161 - 163, 166, 178, 179, 188, 203, 206, 211 - 213, 221, 226, 227, 229, 230, 239 - 241, 244, 278, 280, 282, 286, 295, 296, 302, 309, 313, 318, 321, 322, 330, 333 - 335, 357.

Начальник: 332, 333, 336.

Небрежность: 26.

Невиновный: 299.

Невменяемость: 21, 33, 97.

Невозвращение: н. предметов народного достояния - 190; н. средств в иностранной валюте - 193.

Невыплата заработной платы, пенсий, стипендий, пособий и иных выплат: 145.1.

Недееспособный: 202.

Незаконный оборот: н. о. драгоценных металлов, камней и жемчуга: 191; н. о. сильнодействующих или ядовитых веществ - 234.

Неисполнение: н. судебного акта - 315; н. приказа, распоряжения - 42, 332.

Необходимая оборона: 37, 61; превышение пределов н. о. - 37, 108, 114.

Неоказание помощи: 124, 270.

Неосторожность: 26.

Неплатежеспособность: 196.

Неприкосновенность: н. частной жизни - 137, жилища - 139.

Нерест: 256.

Несовершеннолетний: 20, 61, 87 - 96, 117, 121, 122, 126, 127 - 127.2, 131, 132, 150, 151, 156, 157, 202, 206, 228.1, 230, 240, 241, 242.1, 359.

Нефтепровод, нефтепродуктопровод: 158, 215.3.

Нецелевое расходование: н. р. бюджетных средств - 285.1; н. р. средств государственных внебюджетных фондов - 285.2.

Нормы: н. международного права - 1, 11; н. общая и специальная - 17.

Нотариус: 202.

Ношение оружия или взрывчатых веществ: 222.

О

Обвиняемый: 300, 302.

Обман: 141, 150, 159, 165, 188, 240, 339.

Обороноспособность: 281.

Обстоятельства: о., смягчающие ответственность и наказание, - 31, 60, 61, 62, 65, 68, 73, 89; о., отягчающие ответственность и наказание, - 60, 63, 65, 67, 73; 89; о. исключительные - 64; стечение тяжелых о. - 151, 337, 338.

Общественное: о. бедствие: 41; о. порядок - 79, 213, 317, 343; о. место - 214.

Объединение религиозное или общественное: 239.

Объективное вменение: 5.

Объекты: о. использования атомной энергии - 205; о. жизнеобеспечения - 215.2.

Обязанность загладить причиненный вред: 90, 91.

Обязанности: о. условно осужденного - 73; неисполнение, ненадлежащее исполнение о. - 74, 225, 293; о. условно-досрочно освобожденного - 79; о. по воспитанию - 151, 156; о. гражданские - 239, 324, 327; о. должностные - 318, 319; о. военной службы - 333, 334, 336, 339, 341, 345; о. официальные - 359.

Обязательные работы: 44, 45, 72, 88; замена штрафа о. р. - 46, 49.

Огонь: 168, 261.

Ограничение досуга: 90, 91.

Ограничение по военной службе: 44, 45, 51, 72; назначение о. по в. с. условно - 73.

Ограничение свободы: 44, 45, 72; замена исправительных работ о. с. - 50, 53.
Окружающая среда: 2, 237, 246, 247, 252, 254; радиоактивное заражение о. с. - 215.
Операции финансовые: 174, 174.1.
Опись имущества: 312.
Организатор преступления: 31, 33, 34.
Организация: 199; о. коммерческая - 169, 173, 196, 197, 201, 204, 304, 315; о. незаконного вооруженного формирования - 208; о. преступного сообщества - 210; о. притонов - 232, 241; о. объединения - 239; о. иностранная - 275, 276; о. вооруженного мятежа - 279; о. экстремистского сообщества - 282.1; о. кредитная - 312, о. незаконной миграции - 322.1.
Организованная группа - см. группа лиц.
Органы местного самоуправления: 47, 49, 237, 285, 286, 288, 290, 292, 315; о. здравоохранения - 97; о. власти - 205, 287; о. правоохранительные, контролирующие - 317, 318, 320.
Орудия совершения преступления: 30, 33.
Оружие: 63, 126, 127, 162, 188, 189, 205, 206, 208, 211 - 213, 222 - 227, 286, 313, 333 - 335, 338, 346 - 349, 355, 356.
Освидетельствование: 102.
Освобождение: о. от наказания - 72, 80 - 81, 83 - 85, 92; о. от ответственности - 75 - 78, 84, 90, 122, 126, 127.1, 204 - 206, 208, 210, 222, 223, 228, 275, 291, 300, 307, 337, 338; о. от военной службы - 328.
Оскорбление: 130, 297, 319, 336.
Оставление: о. в опасности - 125; самовольное о. части или места службы - 337; о. погибающего военного корабля - 345.
Осужденный: исправление о. - 43, 60, 73, 79, 92, 321; учет имущественного положения о. - 46.
Отказ: о. в приеме на работу - 145; о. от дачи показаний - 308.
Отключение от источников жизнеобеспечения: 215.1.
Отмывание: см. Легализация денежных средств.
Отпуск наркотических средств или психотропных веществ: 228.
Отравление: 236; о. окружающей среды - 247; о. земли - 254; о. атмосферы - 358.
Отсрочка отбывания наказания: 82, 314.
Отчуждение имущества: 312.
Охота: 258.
Охрана оружия: 225.
Охранные или детективные службы: 203.

П

Паспорт: 325.
Пассажир: 268, 270.
Патрулирование: 344.
Педагог: 150, 151, 156, 242.1.
Пенсия: 145.1.
Перевод, переводчик: 307, 309.
Перевозка: п. контрафактных экземпляров произведений или фонограмм - 146; п. немаркированных товаров и продукции - 171.1; п. драгоценных металлов, камней и жемчуга - 191: п. взрывчатых веществ - 218; п. оружия или взрывчатых веществ - 222; п. наркотических средств или психотропных веществ - 228; п. сильнодействующих или ядовитых веществ - 234.
Передача: п. под надзор - 90, 91; п. радиоактивных материалов - 220; п. оружия или взрывчатых веществ - 222; п. сведений - 276; п. имущества - 312.
Переработка: п. наркотических средств или психотропных веществ - 228; п. сильнодействующих или ядовитых веществ - 234.
Пересылка: п. драгоценных металлов, камней и жемчуга - 191; п. взрывчатых веществ - 218; п. наркотических средств или психотропных веществ - 228.1; п. сильнодействующих или ядовитых веществ - 234.
Печати: 325, 327.
Пешеход: 268.
Пикетирование: 149.
Пиратство: 227.
Планирование войны: 353.
Платежи таможенные: 194.
Побег: 313.
Побои: 116, 117, 334.

Повреждение: п. имущества - 167, 168, 178, 179, 213, 240, 296, 309, 346, 347; п. нефтепроводов, нефтепродуктопроводов, газопроводов - 215.3; п. памятников - 243; п. деревьев и кустарников - 260; п. лесов - 261; п. транспортных средств или путей сообщения - 267; п. предприятий - 281; п. документов, штампов, печатей - 325.
Поглощение наказания: 69.
Погром: 212.
Подготовка войны: 353.
Подделка: 142, 233, 326, 327.
Поджог: 167, 205, 207, 212, 261, 281.
Подкуп: 33, 141, 142, 183, 184, 204, 304, 309.
Подлог: 292, 339.
Подмена ребенка: 153.
Подозреваемый: 300, 302.
Подрыв: 281.
Подстрекатель к преступлению: 31, 33, 34.
Показание: 307, 308.
Покушение на преступление: 29, 30, 34, 66, 110.
Политическое убежище: 322.
Полномочия: 285, 286, 288, 290, 318.
Половое сношение: 131, 133, 134.
Получение взятки: 290.
Помещения: 158, 161, 162, 360.
Помилование: 59, 85.
Попрошайничество: 151.
Порнографические материалы: 242, 242.1.
Порча: 214, 254.
Порядок общественный: 2, 343.
Посев: 231.
Пособия: 145.1.
Пособник преступления: 31, 33, 34.
Посредник: 290, 291.
Посягательство на жизнь: 277, 295, 317.
Потерпевший: 302, 307 - 309, 311, 335.
Похищение: п. человека - 105, 126, 127; п. сведений - 276; п. документов, штампов, печатей - 325.
Права человека, гражданина: 2, 136, 137, 140, 148, 202, 239, 285, 286, 293, 324, 327, 343; ограничение п. - 43.
Правила дорожного движения или эксплуатации транспортных средств: 264.
Правосудие: 294, 295 - 297, 311.
Превышение полномочий: 203.
Предварительное расследование, следствие: 294, 295, 296, 298, 307, 310.
Предприниматель: 169, 176, 195, 196, 197, 199.2.
Предпринимательская деятельность, предпринимательство: 169 - 174, 289.
Предприятия: 281; п. горнодобывающие - 255.
Представитель власти - 63.
Предупреждение: 90, 91; п. преступлений - 2, 43, 98.
Президент Российской Федерации - 85.
Прекращение или ограничение подачи электрической энергии - 215.1.
Преступление - 14, 298, 299, 303, 306, 307; категории п. - 15; оконченное и неоконченное п. - 29, 66; п., совершенное по найму, - 105, 111, 117, 206; укрывательство п. - 316.
Приведение в негодность нефтепроводов, нефтепродуктопроводов, газопроводов - 215.3.
Привлечение к уголовной ответственности: 299.
Приговор: 295, 296, 298, 305, 312, 315.
Приготовление к преступлению: 29, 30, 34, 66.
Призывы: 205.2, 212, 280, 354.
Принудительное наблюдение и лечение: 99 - 101.
Принудительные меры медицинского характера: 21, 22, 81, 97 - 99, 102 - 104; п. м. воспитательного воздействия - 87, 90, 91, 92.
Принуждение: п. физическое или психическое - 40, 61, 63; п. к изъятию органов или тканей человека - 120; п. к фальсификации избирательных документов, документов референдума - 142; п. к совершению сделки - 179; п. к даче показаний - 302, 309; п. к нарушению обязанностей военной службы - 333.

Принципы: п. международного права - 1; п. уголовной ответственности - 2; п. законности - 3; п. равенства граждан перед законом - 4; п. вины - 5; п. справедливости - 6; п. гуманизма - 7.
Применение запрещенных средств и методов ведения войны: 356.
Примирение с потерпевшим: 76.
Приобретение: п. специальных технических средств - 138; п. контрафактных экземпляров произведений или фонограмм - 146; п. немаркированных товаров и продукции - 171.1; п. имущества - 175; п. радиоактивных материалов - 220; п. оружия и взрывчатых веществ - 222; п. наркотических средств или психотропных веществ - 228; п. сильнодействующих или ядовитых веществ - 234; п. официальных документов и государственных наград - 324; п. оружия массового поражения - 355.
Присвоение: п. авторства - 146, п. имущества - 160.
Присяжные заседатели: 65, 295 - 298, 311.
Притон: 232, 241.
Провокация: 304, 360.
Программы для ЭВМ: 273.
Продажа: п. наркотических средств или психотропных веществ - 228; п. товаров - 238.
Производство: п. специальных технических средств - 138; п. немаркированных товаров и продукции - 171.1; п. наркотических средств или психотропных веществ - 228.1; п. экологически опасных веществ и отходов - 247; п. оружия массового поражения - 355.
Прокурор: 294 - 296, 298, 300, 302, 303, 310.
Проникновение: 158, 161, 162.
Пропаганда: 239, 282.
Проституция: 151, 240, 241.
Профессиональная обязанность, деятельность: 109, 118, 144.
Психиатрический стационар: 101 - 103, 128.
Психическое: п. развитие - 20, 89; п. расстройство - 20, 21, 22, 81, 97, 106, 111.
Психоневрологические учреждения социального обеспечения: 97.
Психотропные вещества: 188, 228 - 230, 232 - 234.
Публичность: 129, 130, 137, 205.2, 280, 282, 319, 354.
Пути сообщения: 266, 267, 281.
Пытка: 117, 302.

Р

Работы: р. горные, строительные - 216; выполнение р. - 238.
Рабский труд: 127.1, 127.2.
Равенство: 136.
Радиоактивные вещества, материалы: 205, 220, 221, 349.
Разбой: 105, 162.
Разведка иностранная: 276.
Развратные действия: 135.
Развязывание войны: 353, 354.
Разглашение: 155, 183, 283, 310, 311, 320.
Разграбление: 356.
Размер: р. штрафа - 46, 88; р. удержаний в исправительных работах - 50; р. удержаний в ограничении по службе - 51; р. наказания - 65; крупный, особо крупный р. - 141.1, 146, 158 - 163, 165, 168 - 172, 174 - 175, 177, 186, 188, 191 - 194, 198 - 199.2, 228 - 229, 231, 234, 260, 285.1, 285.2, 290.
Разработка оружия массового поражения: 355.
Разрушение: р. предметов или документов - 164; р. нефтепроводов, нефтепродуктопроводов, газопроводов - 215.3; р. радиоактивных материалов - 220; р. транспортных средств или путей сообщения - 267; р. предприятий - 281.
Распространение: р. вредоносных программ для ЭВМ - 273, р. оружия массового поражения - 355.
Расстройство здоровья: 111, 112, 115.
Растения: 249, 250, 252, 256, 358.
Растрата: 160, 312.
Ребенок: 153; р. новорожденный - 106.
Рекламирование порнографических материалов: 242, 242.1.
Религиозные обряды: 148.
Религиозные организации: 148.
Референдум: 141 - 142.1.
Рецепт: 233.

Рецидив преступлений: 18, 63, 68, 86; р. опасный - 18, 68; р. особо опасный - 18, 68.
Решение суда: 295, 296, 298, 305, 315.
Риск обоснованный: 41, 61.
Родители: 150, 151, 156, 157, 242.1.
Родственники близкие: 308, 316.
Рубка лесных насаждений: 260.
Рынок: 178.

С

Садистские методы: 245.
Самовольное оставление части или места службы: 337.
Самоубийство: 110.
Самоуправство: 330.
Сбыт: с. специальных технических средств - 138; с. немаркированных товаров и продукции - 171.1; с. имущества - 175; с. государственных пробирных клейм - 181; с. поддельных денег или ценных бумаг - 186; с. платежных документов - 187; с. оружия или взрывчатых веществ - 222; с. наркотических средств или психотропных веществ - 228.1; с. сильнодействующих или ядовитых веществ - 234; с. официальных документов и государственных наград - 324; с. транспортного средства - 326; с. поддельных документов, государственных наград, штампов, печатей, бланков - 327; с. поддельных марок акцизного сбора, специальных марок или знаков соответствия - 327.1; с. оружия массового поражения - 355.
Сведения: собирание, распространение с. - 129, 137; разглашение с. - 183, 283, 311; сокрытие с. - 195; внесение заведомо ложных с. - 292.
Свидетель: 302, 307 - 309, 311.
Свободы: с. человека - 2, 136, 140; с. совести и вероисповеданий - 148.
Сговор: 30.
Сделки: 179; с. с землей - 170; с. с денежными средствами - 174.
Сексуальные действия: 105, 131, 132, 133, 134.
Симуляция болезни: 339.
Склонение к потреблению наркотических средств: 230.
Слабоумие: 21.
Следователь: 294 - 296, 298, 300, 302, 303, 310.
Сложение: с. сроков лишения свободы - 56; с. наказаний - 69, 71, 72.
Служба: с. военная - 328, 331, 335 - 339; с. альтернативная гражданская - 328, с. пограничная - 341; с. караульная - 342.
Служебная деятельность: 63, 105, 111, 112, 117, 311, 320.
Служебное положение: 37, 63, 127.1 - 128, 136 - 139, 141, 144, 146, 149, 159 - 160, 169, 170, 174 - 175, 178, 188, 204, 209, 210, 215.2, 221, 226, 228.1, 229, 241, 256, 258, 260, 272, 282, 294, 359.
Служебный подлог: 292.
Смертная казнь: 44, 45, 57, 59, 65, 66, 78.
Смерть по неосторожности: 109, 111, 123, 124, 126 - 128, 131, 132, 143, 167, 205, 206, 211, 215 - 220, 227, 230, 235, 236, 238, 247, 248, 250 - 252, 254, 263, 264, 266 - 269, 293, 349 - 352.
Снисхождение: 65.
Собирание сведений: 276.
Собрание: 149.
Собственность, собственник: 2, 165.
Совокупность: с. преступлений - 17, 69; срок лишения свободы при с. преступлений и с. приговоров - 56; с. приговоров - 70.
Содействие террористической деятельности: 205.1.
Содержание в дисциплинарной воинской части: 44, 55, 72; назначение с. в д. в. ч. условно - 73; условно-досрочное освобождение от с. в д. в. ч. - 79; освобождение от с. в д. в. ч. - 81.
Содержание под стражей: 72, 301; места с. п. с. - 321.
Содержание притонов: 232, 241.
Создание вредоносных программ для ЭВМ: 273.
Соисполнители: 33, 34.
Сокрытие: с. правонарушений - 287; с. имущества - 312; с. документов, штампов, печатей - 325; с. денежных средств, имущества - 199.2.
Сообщество преступное: см. Группа организованная.
Сооружения: 214, 251 - 253, 257, 281; с. надмогильные - 244; с. подземные - 255.
Сопротивление: 212, 213, 333.
Соревнования спортивные: 184.
Состав преступления: 8.

Состояние опьянения: 23, 63.
Соучастие: 32, 67.
Соучастники: 30; виды с. - 33; ответственность с. - 34.
Специалист: 295, 296, 302, 306, 307, 309.
Специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа органа управления образованием: 87, 92, 96.
Специальные средства: 286; с. с. технические - 138.
Спортсмены: 184.
Способ: 164, 183, 256, 339; с. общеопасный - 105, 111, 127.1, 167, 261.
Среда морская: 252.
Средства: с. массовой информации - 129, 130, 137, 205.2, 280, 282, 354; с. совершения преступления - 30, 33; с. сигнализации и связи - 266, 281, 282.
Срок: с. лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью - 47; с. обязательных работ - 49, 88; с. исправительных работ - 50, 88; с. ограничения по военной службе - 51; с. ограничения свободы - 53; с. ареста - 54, 88; с. содержания в дисциплинарной воинской части - 55; с. лишения свободы - 56, 88; с. наказания - 65, 68, 71, 72, 79; применение, истечение, приостановление, возобновление с. давности - 78, 81, 83, 94; с. принудительных мер воспитательного воздействия - 90, 92; с. принудительных мер медицинского характера - 103.
Стипендии: 145.1.
Стратегические товары: 188.
Строительство: 257, 269.
Субъект преступления: 34.
Суд: 58, 74, 78, 80, 81, 82, 92, 97, 102, 294, 296 - 298, 305, 307, 312, 314, 315.
Судебный: с. исполнитель - 295, 296, 298; с. пристав - 295, 296, 298; с. акт - 295, 296, 298, 305, 315.
Судьи: 295 - 298, 305, 311; с. спортивные - 184.
Судимость: 18, 53, 84, 85, 86, 95.
Судно: 11, 211, 227, 258, 270.
Супруг: 308, 316.
Счетная палата Российской Федерации: 287.
Сырье, материалы и оборудование: 189.

Т

Тайна: т. личная, семейная - 137; т. переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных сообщений - 138; т. усыновления (удочерения) - 155; т. служебная, профессиональная - 155; т. коммерческая, налоговая, банковская - 183; т. государственная - 275, 276, 283, 284.
Терроризм, террористическая деятельность: 205.1, 205.2, 207.
Террористический акт: 205.
Товар: 171.1, 188, 238.
Товарный знак: 180.
Токсикомания: 111.
Торговля: т. людьми - 127.1; т. порнографическими материалами - 242.
Трансплантация: 120.
Транспорт, транспортное средство: 166, 211, 214, 256, 258, 263 - 268, 326, 360; недоброкачественный ремонт т. с. - 266.
Транспортировка: т. экологически опасных веществ и отходов - 247; т. опасных химических и биологических веществ - 254; т. древесины - 257.
Тренеры: 184.
Трубопроводы: 269.
Тюрьма: 56, 58.

У

Убийство: 105, 106, 108, 111, 112, 119, 131, 132, 296, 309, 357.
Увольнение: 145.
Уговор: 33.
Уголовная ответственность: 308, 316; у. о. дипломатических представителей - 11; основание у. о. - 2, 8; принципы у. о. - 2, у. о. соучастников - 34.
Уголовно-исполнительное законодательство Российской Федерации: 58, 97.

Уголовный закон: действие у. з. во времени - 9; в пространстве - 11, 12, 13; обратная сила у. з. - 10.
Угон: 166, 211.
Угрозы: 33, 41, 110, 119, 120, 126, 127.1, 127.2, 131, 132, 133, 139, 141, 142, 149, 150, 151, 161 - 163, 166, 178, 179, 183, 203, 205, 211, 213, 221, 225 - 227, 229, 230, 240, 244, 247, 282, 286, 296, 302, 309, 313, 318, 321, 322, 330, 333.
Удержание власти: 278, 280.
Уклонение, злостное уклонение: 78, 79, 157, 169, 177, 185.1, 192, 194, 198, 199, 309, 312, 314, 328, 339.
Укрывательство преступлений: 316.
Умысел прямой или косвенный: 25.
Унижение чести и достоинства: 282, 335.
Уничтожение: у. предметов и документов - 164; у. имущества - 167, 168, 178, 179, 195, 213, 240, 296, 309, 346 - 347; у. оружия - 225; у. наркотических средств или психотропных веществ - 228; у. памятников - 243; массовое у. птиц и зверей - 258; у. критических местообитаний - 259; у. лесных насаждений - 261; у. информации - 272 - 274; у. пограничных знаков - 323; у. документов, штампов, печатей - 325; у. идентификационного номера транспортного средства - 326; у. военной техники - 349; у. национальной, этнической, расовой или религиозной группы - 357; массовое у. растительного или животного мира - 358.
Условно-досрочное освобождение от наказания: 79, 93.
Условное осуждение: 73; отмена у. о. - 74.
Услуги: 184, 189, 204, 238, 304.
Усыновление (удочерение): 154.
Утрата: у. трудоспособности - 111, 115; у. документов - 284; у. военного имущества - 348.
Учет взрывчатых веществ: 218.
Учреждения: 360; у., обеспечивающие изоляцию от общества, - 321.
Ущерб: 75, 146, 147, 158 - 160, 165 - 167, 169, 172, 173, 176, 178, 180, 183, 185, 195 - 197, 205, 207, 215.1, 216, 217, 255, 256, 258, 260, 262, 264, 267, 269, 275, 276, 293.

Ф

Фальсификация: ф. документов - 142, 195; ф. доказательств - 303; ф. итогов голосования - 142.1.
Фармацевтическая деятельность: 235.
Федеральное Собрание Российской Федерации: 287.
Федеральные законы: 97, 208, 285.
Финансирование: ф. избирательной кампании - 141.1; ф. терроризма - 205.1; ф. незаконного вооруженного формирования - 208.
Форменная одежда: 63.

Х

Халатность: 293.
Хищение: 158 - 166, 175, 221, 225, 226, 229, 234.
Хозяйственная деятельность: 254.
Хранение: х. контрафактных экземпляров произведений или фонограмм - 146; х. драгоценных металлов, камней и жемчуга - 191; х. взрывчатых веществ - 218; х. радиоактивных материалов - 220; х. оружия или взрывчатых веществ - 222, 224; х. наркотических средств или психотропных веществ - 228; х. сильнодействующих или ядовитых веществ - 234; х. экологически опасных веществ и отходов - 247; х. опасных химических и биологических веществ - 254; х. сведений - 276.
Хранилище: 158, 161, 162.
Хулиганские побуждения: 105, 111, 112, 115, 116, 167, 215.3, 245.
Хулиганство: 213.

Ц

Цель: 7, 63, 64, 67, 92, 98, 105, 138, 158, 162, 163, 166, 183, 184, 186, 187, 202, 205, 206, 209, 228, 234, 276, 277, 281, 304, 323, 326, 327 - 339, 360.
Ценные: ц. бумаги - 177, 184 - 187, 204; ц. документы, предметы, объекты - 164, 243, 290, 304.
Центральный банк Российской Федерации: 186.
Цены: 178.

Ч

Чрезвычайное положение: 63.
Членовредительство: 339.

Ш

Шантаж: 127.2, 133, 302, 304, 309.
Шествие: 149.
Шпионаж: 275.
Штампы: 325, 327.
Штраф: 44, 45, 46, 88; злостное уклонение от уплаты ш. - 46.

Э

Экологическая бедствие, катастрофа, чрезвычайная ситуация: 41, 247, 358.
Экономическая деятельность: 178, 195.
Экоцид: 358.
Эксперт: 295, 296, 302, 307, 309.
Эксплуатация человека: 127.1.
Экспорт технологий, научно-технической информации и услуг: 189.
Экстремистская деятельность: 280, 282.1, 282.2.
Экстремистская организация: 282.2.
Экстремистское сообщество: 282.1.
Эксцесс исполнителя преступления: 36.
Электрическая энергия: 215.1.
Электронно-вычислительная машина (ЭВМ): 272 - 274.
Эмиссия: 185.
Эпидемии: 248.
Эпизоотии: 248, 249.

Я

Явка с повинной: 61, 75, 78.
Ядерные материалы: 205, 220, 221, 349.

ОГЛАВЛЕНИЕ

Указатель сокращений
Предисловие
Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 N 63-ФЗ
Общая часть
Раздел I. Уголовный закон
Глава 1. Задачи и принципы Уголовного кодекса Российской Федерации
Статья 1. Уголовное законодательство Российской Федерации
Статья 2. Задачи Уголовного кодекса Российской Федерации
Статья 3. Принцип законности
Статья 4. Принцип равенства граждан перед законом
Статья 5. Принцип вины
Статья 6. Принцип справедливости
Статья 7. Принцип гуманизма
Статья 8. Основание уголовной ответственности
Глава 2. Действие уголовного закона во времени и в пространстве
Статья 9. Действие уголовного закона во времени
Статья 10. Обратная сила уголовного закона
Статья 11. Действие уголовного закона в отношении лиц, совершивших преступление на территории Российской Федерации
Статья 12. Действие уголовного закона в отношении лиц, совершивших преступление вне пределов Российской Федерации
Статья 13. Выдача лиц, совершивших преступление
Раздел II. Преступление
Глава 3. Понятие преступления и виды преступлений
Статья 14. Понятие преступления
Статья 15. Категории преступлений
Статья 16. Неоднократность преступлений. - Утратила силу
Статья 17. Совокупность преступлений
Статья 18. Рецидив преступлений
Глава 4. Лица, подлежащие уголовной ответственности
Статья 19. Общие условия уголовной ответственности
Статья 20. Возраст, с которого наступает уголовная ответственность
Статья 21. Невменяемость
Статья 22. Уголовная ответственность лиц с психическим расстройством, не исключающим вменяемости
Статья 23. Уголовная ответственность лиц, совершивших преступление в состоянии опьянения
Глава 5. Вина
Статья 24. Формы вины
Статья 25. Преступление, совершенное умышленно
Статья 26. Преступление, совершенное по неосторожности
Статья 27. Ответственность за преступление, совершенное с двумя формами вины
Статья 28. Невиновное причинение вреда
Глава 6. Неоконченное преступление
Статья 29. Оконченное и неоконченное преступления
Статья 30. Приготовление к преступлению и покушение на преступление
Статья 31. Добровольный отказ от преступления
Глава 7. Соучастие в преступлении
Статья 32. Понятие соучастия в преступлении
Статья 33. Виды соучастников преступления
Статья 34. Ответственность соучастников преступления
Статья 35. Совершение преступления группой лиц, группой лиц по предварительному сговору, организованной группой или преступным сообществом (преступной организацией)
Статья 36. Эксцесс исполнителя преступления
Глава 8. Обстоятельства, исключающие преступность деяния
Статья 37. Необходимая оборона
Статья 38. Причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление

Статья 39. Крайняя необходимость
Статья 40. Физическое или психическое принуждение
Статья 41. Обоснованный риск
Статья 42. Исполнение приказа или распоряжения
Раздел III. Наказание
Глава 9. Понятие и цели наказания. Виды наказаний
Статья 43. Понятие и цели наказания
Статья 44. Виды наказаний
Статья 45. Основные и дополнительные виды наказаний
Статья 46. Штраф
Статья 47. Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью
Статья 48. Лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград
Статья 49. Обязательные работы
Статья 50. Исправительные работы
Статья 51. Ограничение по военной службе
Статья 52. Конфискация имущества. - Утратила силу
Статья 53. Ограничение свободы
Статья 54. Арест
Статья 55. Содержание в дисциплинарной воинской части
Статья 56. Лишение свободы на определенный срок
Статья 57. Пожизненное лишение свободы
Статья 58. Назначение осужденным к лишению свободы вида исправительного учреждения
Статья 59. Смертная казнь
Глава 10. Назначение наказания
Статья 60. Общие начала назначения наказания
Статья 61. Обстоятельства, смягчающие наказание
Статья 62. Назначение наказания при наличии смягчающих обстоятельств
Статья 63. Обстоятельства, отягчающие наказание
Статья 64. Назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление
Статья 65. Назначение наказания при вердикте присяжных заседателей о снисхождении
Статья 66. Назначение наказания за неоконченное преступление
Статья 67. Назначение наказания за преступление, совершенное в соучастии
Статья 68. Назначение наказания при рецидиве преступлений
Статья 69. Назначение наказания по совокупности преступлений
Статья 70. Назначение наказания по совокупности приговоров
Статья 71. Порядок определения сроков наказаний при сложении наказаний
Статья 72. Исчисление сроков наказаний и зачет наказания
Статья 73. Условное осуждение
Статья 74. Отмена условного осуждения или продление испытательного срока
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
Статья 76. Освобождение от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим
Статья 77. Освобождение от уголовной ответственности в связи с изменением обстановки. - Утратила силу
Статья 78. Освобождение от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности
Глава 12. Освобождение от наказания
Статья 79. Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания
Статья 80. Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания
Статья 80.1. Освобождение от наказания в связи с изменением обстановки
Статья 81. Освобождение от наказания в связи с болезнью

Статья 82. Отсрочка отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей
Статья 83. Освобождение от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора суда
Глава 13. Амнистия. Помилование. Судимость
Статья 84. Амнистия
Статья 85. Помилование
Статья 86. Судимость
Раздел V. Уголовная ответственность несовершеннолетних
Глава 14. Особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних
Статья 87. Уголовная ответственность несовершеннолетних
Статья 88. Виды наказаний, назначаемых несовершеннолетним
Статья 89. Назначение наказания несовершеннолетнему
Статья 90. Применение принудительных мер воспитательного воздействия
Статья 91. Содержание принудительных мер воспитательного воздействия
Статья 92. Освобождение от наказания несовершеннолетних
Статья 93. Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания
Статья 94. Сроки давности
Статья 95. Сроки погашения судимости
Статья 96. Применение положений настоящей главы к лицам в возрасте от восемнадцати до двадцати лет
Раздел VI. Иные меры уголовно-правового характера
Глава 15. Принудительные меры медицинского характера
Статья 97. Основания применения принудительных мер медицинского характера
Статья 98. Цели применения принудительных мер медицинского характера
Статья 99. Виды принудительных мер медицинского характера
Статья 100. Амбулаторное принудительное наблюдение и лечение у психиатра
Статья 101. Принудительное лечение в психиатрическом стационаре
Статья 102. Продление, изменение и прекращение применения принудительных мер медицинского характера
Статья 103. Зачет времени применения принудительных мер медицинского характера
Статья 104. Принудительные меры медицинского характера, соединенные с исполнением наказания
Глава 15.1. Конфискация имущества
Статья 104.1. Конфискация имущества
Статья 104.2. Конфискация денежной суммы взамен имущества
Статья 104.3. Возмещение причиненного ущерба
Особенная часть
Раздел VII. Преступления против личности
Глава 16. Преступления против жизни и здоровья
Статья 105. Убийство
Статья 106. Убийство матерью новорожденного ребенка
Статья 107. Убийство, совершенное в состоянии аффекта
Статья 108. Убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление
Статья 109. Причинение смерти по неосторожности
Статья 110. Доведение до самоубийства
Статья 111. Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью
Статья 112. Умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью
Статья 113. Причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью в состоянии аффекта
Статья 114. Причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление
Статья 115. Умышленное причинение легкого вреда здоровью
Статья 116. Побои
Статья 117. Истязание
Статья 118. Причинение тяжкого вреда здоровью по неосторожности

Статья 119. Угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью
Статья 120. Принуждение к изъятию органов или тканей человека для трансплантации
Статья 121. Заражение венерической болезнью
Статья 122. Заражение ВИЧ-инфекцией
Статья 123. Незаконное производство аборта
Статья 124. Неоказание помощи больному
Статья 125. Оставление в опасности
Глава 17. Преступления против свободы, чести и достоинства личности
Статья 126. Похищение человека
Статья 127. Незаконное лишение свободы
Статья 127.1. Торговля людьми
Статья 127.2. Использование рабского труда
Статья 128. Незаконное помещение в психиатрический стационар
Статья 129. Клевета
Статья 130. Оскорбление
Глава 18. Преступления против половой неприкосновенности и половой свободы личности
Статья 131. Изнасилование
Статья 132. Насильственные действия сексуального характера
Статья 133. Понуждение к действиям сексуального характера
Статья 134. Половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста
Статья 135. Развратные действия
Глава 19. Преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина
Статья 136. Нарушение равенства прав и свобод человека и гражданина
Статья 137. Нарушение неприкосновенности частной жизни
Статья 138. Нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений
Статья 139. Нарушение неприкосновенности жилища
Статья 140. Отказ в предоставлении гражданину информации
Статья 141. Воспрепятствование осуществлению избирательных прав или работе избирательных комиссий
Статья 141.1. Нарушение порядка финансирования избирательной кампании кандидата, избирательного объединения, избирательного блока <1>, деятельности инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума
Статья 142. Фальсификация избирательных документов, документов референдума
Статья 142.1. Фальсификация итогов голосования
Статья 143. Нарушение правил охраны труда
Статья 144. Воспрепятствование законной профессиональной деятельности журналистов
Статья 145. Необоснованный отказ в приеме на работу или необоснованное увольнение беременной женщины или женщины, имеющей детей в возрасте до трех лет
Статья 145.1. Невыплата заработной платы, пенсий, стипендий, пособий и иных выплат
Статья 146. Нарушение авторских и смежных прав
Статья 147. Нарушение изобретательских и патентных прав
Статья 148. Воспрепятствование осуществлению права на свободу совести и вероисповеданий
Статья 149. Воспрепятствование проведению собрания, митинга, демонстрации, шествия, пикетирования или участию в них
Глава 20. Преступления против семьи и несовершеннолетних
Статья 150. Вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления
Статья 151. Вовлечение несовершеннолетнего в совершение антиобщественных действий
Статья 152. Торговля несовершеннолетними. - Утратила силу
Статья 153. Подмена ребенка
Статья 154. Незаконное усыновление (удочерение)
Статья 155. Разглашение тайны усыновления (удочерения)

Статья 156. Неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего
Статья 157. Злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей
Раздел VIII. Преступления в сфере экономики
Глава 21. Преступления против собственности
Статья 158. Кража
Статья 159. Мошенничество
Статья 160. Присвоение или растрата
Статья 161. Грабеж
Статья 162. Разбой
Статья 163. Вымогательство
Статья 164. Хищение предметов, имеющих особую ценность
Статья 165. Причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием
Статья 166. Неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения
Статья 167. Умышленные уничтожение или повреждение имущества
Статья 168. Уничтожение или повреждение имущества по неосторожности
Глава 22. Преступления в сфере экономической деятельности
Статья 169. Воспрепятствование законной предпринимательской или иной деятельности
Статья 170. Регистрация незаконных сделок с землей
Статья 171. Незаконное предпринимательство
Статья 171.1. Производство, приобретение, хранение, перевозка или сбыт немаркированных товаров и продукции
Статья 172. Незаконная банковская деятельность
Статья 173. Лжепредпринимательство
Статья 174. Легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных другими лицами преступным путем
Статья 174.1. Легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных лицом в результате совершения им преступления
Статья 175. Приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем
Статья 176. Незаконное получение кредита
Статья 177. Злостное уклонение от погашения кредиторской задолженности
Статья 178. Недопущение, ограничение или устранение конкуренции
Статья 179. Принуждение к совершению сделки или к отказу от ее совершения
Статья 180. Незаконное использование товарного знака
Статья 181. Нарушение правил изготовления и использования государственных пробирных клейм
Статья 182. Заведомо ложная реклама. - Утратила силу
Статья 183. Незаконные получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну
Статья 184. Подкуп участников и организаторов профессиональных спортивных соревнований и зрелищных коммерческих конкурсов
Статья 185. Злоупотребления при эмиссии ценных бумаг
Статья 185.1. Злостное уклонение от предоставления инвестору или контролирующему органу информации, определенной законодательством Российской Федерации о ценных бумагах
Статья 186. Изготовление или сбыт поддельных денег или ценных бумаг
Статья 187. Изготовление или сбыт поддельных кредитных либо расчетных карт и иных платежных документов
Статья 188. Контрабанда
Статья 189. Незаконные экспорт 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
Статья 190. Невозвращение на территорию Российской Федерации предметов художественного, исторического и археологического достояния народов Российской Федерации и зарубежных стран

Статья 191. Незаконный оборот драгоценных металлов, природных драгоценных камней или жемчуга
Статья 192. Нарушение правил сдачи государству драгоценных металлов и драгоценных камней
Статья 193. Невозвращение из-за границы средств в иностранной валюте
Статья 194. Уклонение от уплаты таможенных платежей, взимаемых с организации или физического лица
Статья 195. Неправомерные действия при банкротстве
Статья 196. Преднамеренное банкротство
Статья 197. Фиктивное банкротство
Статья 198. Уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с физического лица
Статья 199. Уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с организации
Статья 199.1. Неисполнение обязанностей налогового агента
Статья 199.2. Сокрытие денежных средств либо имущества организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых должно производиться взыскание налогов и (или) сборов
Статья 200. Обман потребителей. - Утратила силу
Глава 23. Преступления против интересов службы в коммерческих и иных организациях
Статья 201. Злоупотребление полномочиями
Статья 202. Злоупотребление полномочиями частными нотариусами и аудиторами
Статья 203. Превышение полномочий служащими частных охранных или детективных служб
Статья 204. Коммерческий подкуп
Раздел IX. Преступления против общественной безопасности и общественного порядка
Глава 24. Преступления против общественной безопасности
Статья 205. Террористический акт
Статья 205.1. Содействие террористической деятельности
Статья 205.2. Публичные призывы к осуществлению террористической деятельности или публичное оправдание терроризма
Статья 206. Захват заложника
Статья 207. Заведомо ложное сообщение об акте терроризма
Статья 208. Организация незаконного вооруженного формирования или участие в нем
Статья 209. Бандитизм
Статья 210. Организация преступного сообщества (преступной организации)
Статья 211. Угон судна воздушного или водного транспорта либо железнодорожного подвижного состава
Статья 212. Массовые беспорядки
Статья 213. Хулиганство
Статья 214. Вандализм
Статья 215. Нарушение правил безопасности на объектах атомной энергетики
Статья 215.1. Прекращение или ограничение подачи электрической энергии либо отключение от других источников жизнеобеспечения
Статья 215.2. Приведение в негодность объектов жизнеобеспечения
Статья 215.3. Приведение в негодность нефтепроводов, нефтепродуктопроводов и газопроводов
Статья 216. Нарушение правил безопасности при ведении горных, строительных или иных работ
Статья 217. Нарушение правил безопасности на взрывоопасных объектах
Статья 218. Нарушение правил учета, хранения, перевозки и использования взрывчатых, легковоспламеняющихся веществ и пиротехнических изделий
Статья 219. Нарушение правил пожарной безопасности
Статья 220. Незаконное обращение с ядерными материалами или радиоактивными веществами
Статья 221. Хищение либо вымогательство ядерных материалов или радиоактивных веществ

Статья 222. Незаконные приобретение, передача, сбыт, хранение, перевозка или ношение оружия, его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств
Статья 223. Незаконное изготовление оружия
Статья 224. Небрежное хранение огнестрельного оружия
Статья 225. Ненадлежащее исполнение обязанностей по охране оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств
Статья 226. Хищение либо вымогательство оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств
Статья 227. Пиратство
Глава 25. Преступления против здоровья населения и общественной нравственности
Статья 228. Незаконные приобретение, хранение, перевозка, изготовление, переработка наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов
Статья 228.1. Незаконные производство, сбыт или пересылка наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов
Статья 228.2. Нарушение правил оборота наркотических средств или психотропных веществ
Статья 229. Хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ
Статья 230. Склонение к потреблению наркотических средств или психотропных веществ
Статья 231. Незаконное культивирование запрещенных к возделыванию растений, содержащих наркотические вещества
Статья 232. Организация либо содержание притонов для потребления наркотических средств или психотропных веществ
Статья 233. Незаконная выдача либо подделка рецептов или иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ
Статья 234. Незаконный оборот сильнодействующих или ядовитых веществ в целях сбыта
Статья 235. Незаконное занятие частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью
Статья 236. Нарушение санитарно-эпидемиологических правил
Статья 237. Сокрытие информации об обстоятельствах, создающих опасность для жизни или здоровья людей
Статья 238. Производство, хранение, перевозка либо сбыт товаров и продукции, выполнение работ или оказание услуг, не отвечающих требованиям безопасности
Статья 239. Организация объединения, посягающего на личность и права граждан
Статья 240. Вовлечение в занятие проституцией
Статья 241. Организация занятия проституцией
Статья 242. Незаконное распространение порнографических материалов или предметов
Статья 242.1. Изготовление и оборот материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних
Статья 243. Уничтожение или повреждение памятников истории и культуры
Статья 244. Надругательство над телами умерших и местами их захоронения
Статья 245. Жестокое обращение с животными
Глава 26. Экологические преступления
Статья 246. Нарушение правил охраны окружающей среды при производстве работ
Статья 247. Нарушение правил обращения экологически опасных веществ и отходов
Статья 248. Нарушение правил безопасности при обращении с микробиологическими либо другими биологическими агентами или токсинами
Статья 249. Нарушение ветеринарных правил и правил, установленных для борьбы с болезнями и вредителями растений
Статья 250. Загрязнение вод

Статья 251. Загрязнение атмосферы
Статья 252. Загрязнение морской среды
Статья 253. Нарушение законодательства Российской Федерации о континентальном шельфе и об исключительной экономической зоне Российской Федерации
Статья 254. Порча земли
Статья 255. Нарушение правил охраны и использования недр
Статья 256. Незаконная добыча (вылов) водных биологических ресурсов
Статья 257. Нарушение правил охраны водных биологических ресурсов
Статья 258. Незаконная охота
Статья 259. Уничтожение критических местообитаний для организмов, занесенных в Красную книгу Российской Федерации
Статья 260. Незаконная рубка лесных насаждений
Статья 261. Уничтожение или повреждение лесных насаждений
Статья 262. Нарушение режима особо охраняемых природных территорий и природных объектов
Глава 27. Преступления против безопасности движения и эксплуатации транспорта
Статья 263. Нарушение правил безопасности движения и эксплуатации железнодорожного, воздушного или водного транспорта
Статья 264. Нарушение правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств
Статья 265. Оставление места дорожно-транспортного происшествия. - Утратила силу
Статья 266. Недоброкачественный ремонт транспортных средств и выпуск их в эксплуатацию с техническими неисправностями
Статья 267. Приведение в негодность транспортных средств или путей сообщения
Статья 268. Нарушение правил, обеспечивающих безопасную работу транспорта
Статья 269. Нарушение правил безопасности при строительстве, эксплуатации или ремонте магистральных трубопроводов
Статья 270. Неоказание капитаном судна помощи терпящим бедствие
Статья 271. Нарушение правил международных полетов
Глава 28. Преступления в сфере компьютерной информации
Статья 272. Неправомерный доступ к компьютерной информации
Статья 273. Создание, использование и распространение вредоносных программ для ЭВМ
Статья 274. Нарушение правил эксплуатации ЭВМ, системы ЭВМ или их сети
Раздел X. Преступления против государственной власти
Глава 29. Преступления против основ конституционного строя и безопасности государства
Статья 275. Государственная измена
Статья 276. Шпионаж
Статья 277. Посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля
Статья 278. Насильственный захват власти или насильственное удержание власти
Статья 279. Вооруженный мятеж
Статья 280. Публичные призывы к осуществлению экстремистской деятельности
Статья 281. Диверсия
Статья 282. Возбуждение ненависти либо вражды, а равно унижение человеческого достоинства
Статья 282.1. Организация экстремистского сообщества
Статья 282.2. Организация деятельности экстремистской организации
Статья 283. Разглашение государственной тайны
Статья 284. Утрата документов, содержащих государственную тайну
Глава 30. Преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления
Статья 285. Злоупотребление должностными полномочиями
Статья 285.1. Нецелевое расходование бюджетных средств

Статья 285.2. Нецелевое расходование средств государственных внебюджетных фондов
Статья 286. Превышение должностных полномочий
Статья 287. Отказ в предоставлении информации Федеральному Собранию Российской Федерации или Счетной палате Российской Федерации
Статья 288. Присвоение полномочий должностного лица
Статья 289. Незаконное участие в предпринимательской деятельности
Статья 290. Получение взятки
Статья 291. Дача взятки
Статья 292. Служебный подлог
Статья 293. Халатность
Глава 31. Преступления против правосудия
Статья 294. Воспрепятствование осуществлению правосудия и производству предварительного расследования
Статья 295. Посягательство на жизнь лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование
Статья 296. Угроза или насильственные действия в связи с осуществлением правосудия или производством предварительного расследования
Статья 297. Неуважение к суду
Статья 298. Клевета в отношении судьи, присяжного заседателя, прокурора, следователя, лица, производящего дознание, судебного пристава, судебного исполнителя
Статья 299. Привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности
Статья 300. Незаконное освобождение от уголовной ответственности
Статья 301. Незаконные задержание, заключение под стражу или содержание под стражей
Статья 302. Принуждение к даче показаний
Статья 303. Фальсификация доказательств
Статья 304. Провокация взятки либо коммерческого подкупа
Статья 305. Вынесение заведомо неправосудных приговора, решения или иного судебного акта
Статья 306. Заведомо ложный донос
Статья 307. Заведомо ложные показание, заключение эксперта, специалиста или неправильный перевод
Статья 308. Отказ свидетеля или потерпевшего от дачи показаний
Статья 309. Подкуп или принуждение к даче показаний или уклонению от дачи показаний либо к неправильному переводу
Статья 310. Разглашение данных предварительного расследования
Статья 311. Разглашение сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении судьи и участников уголовного процесса
Статья 312. Незаконные действия в отношении имущества, подвергнутого описи или аресту либо подлежащего конфискации
Статья 313. Побег из места лишения свободы, из-под ареста или из-под стражи
Статья 314. Уклонение от отбывания лишения свободы
Статья 315. Неисполнение приговора суда, решения суда или иного судебного акта
Статья 316. Укрывательство преступлений
Глава 32. Преступления против порядка управления
Статья 317. Посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа
Статья 318. Применение насилия в отношении представителя власти
Статья 319. Оскорбление представителя власти
Статья 320. Разглашение сведений о мерах безопасности, применяемых в отношении должностного лица правоохранительного или контролирующего органа
Статья 321. Дезорганизация деятельности учреждений, обеспечивающих изоляцию от общества
Статья 322. Незаконное пересечение Государственной границы Российской Федерации
Статья 322.1. Организация незаконной миграции

Статья 323. Противоправное изменение Государственной границы Российской Федерации
Статья 324. Приобретение или сбыт официальных документов и государственных наград
Статья 325. Похищение или повреждение документов, штампов, печатей либо похищение марок акцизного сбора, специальных марок или знаков соответствия
Статья 326. Подделка или уничтожение идентификационного номера транспортного средства
Статья 327. Подделка, изготовление или сбыт поддельных документов, государственных наград, штампов, печатей, бланков
Статья 327.1. Изготовление, сбыт поддельных марок акцизного сбора, специальных марок или знаков соответствия либо их использование
Статья 328. Уклонение от прохождения военной и альтернативной гражданской службы
Статья 329. Надругательство над Государственным гербом Российской Федерации или Государственным флагом Российской Федерации
Статья 330. Самоуправство
Раздел XI. Преступления против военной службы
Глава 33. Преступления против военной службы
Статья 331. Понятие преступлений против военной службы
Статья 332. Неисполнение приказа
Статья 333. Сопротивление начальнику или принуждение его к нарушению обязанностей военной службы
Статья 334. Насильственные действия в отношении начальника
Статья 335. Нарушение уставных правил взаимоотношений между военнослужащими при отсутствии между ними отношений подчиненности
Статья 336. Оскорбление военнослужащего
Статья 337. Самовольное оставление части или места службы
Статья 338. Дезертирство
Статья 339. Уклонение от исполнения обязанностей военной службы путем симуляции болезни или иными способами
Статья 340. Нарушение правил несения боевого дежурства
Статья 341. Нарушение правил несения пограничной службы
Статья 342. Нарушение уставных правил караульной службы
Статья 343. Нарушение правил несения службы по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности
Статья 344. Нарушение уставных правил несения внутренней службы и патрулирования в гарнизоне
Статья 345. Оставление погибающего военного корабля
Статья 346. Умышленные уничтожение или повреждение военного имущества
Статья 347. Уничтожение или повреждение военного имущества по неосторожности
Статья 348. Утрата военного имущества
Статья 349. Нарушение правил обращения с оружием и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих
Статья 350. Нарушение правил вождения или эксплуатации машин
Статья 351. Нарушение правил полетов или подготовки к ним
Статья 352. Нарушение правил кораблевождения
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
Статья 354. Публичные призывы к развязыванию агрессивной войны
Статья 355. Разработка, производство, накопление, приобретение или сбыт оружия массового поражения
Статья 356. Применение запрещенных средств и методов ведения войны
Статья 357. Геноцид
Статья 358. Экоцид
Статья 359. Наемничество
Статья 360. Нападение на лиц или учреждения, которые пользуются международной защитой

THE BOOK IS MADE BY
AXL-ROSE
AXL-ROSE@YA.RU